



GOVERN BALEAR
Conselleria de Presidència
Junta Consultiva de Contractació Administrativa

INFORME 14/98, DE 18 DE DESEMBRE DE 1998.

APLICACIÓ DEL PROCEDIMENT D'ADQUISICIÓ CENTRALITZADA DE BÉNS.
VIGÈNCIA I EXTENSIÓ DEL DECRET 47/1988, DE 28 D'ABRIL, DE LA CAIB.

ANTECEDENTS:

El viceinterventor general de la CAIB dirigeix un escrit a la Junta Consultiva, del tenor literal següent:

" El D 47/ 1998, de 28 d'abril, sobre contractació d'obres, serveis i subministraments de la CAIB, preveu la possibilitat de prescindir del tràmit d'instar la concurrència de l'oferta en els expedients de contractació de béns mobles, sempre que aquests estiguin compresos en els concursos que fa el Servei Central de Subministraments.

El D 194/1996, de 7 de novembre, pel qual s'adapta el D 47/88, de 28 d'abril, a la Llei 13/1995, de 18 de maig, de contractes de les administracions públiques, adapta, de manera succinta, el Decret anterior a la nova Llei de contractes de les administracions públiques.

La qüestió genèrica que es vol plantejar a la JCCA és la de quin ha de ser el procediment per a l'aplicació del Decret 47/88. La Llei 13/1995, de contractes de les administracions públiques, preveu a l'article 183 g) la possibilitat d'utilitzar el procediment negociat per a l'adquisició de béns, la uniformitat de la qual hagi estat declarada necessària per a la utilització comuna per l'Administració, i fa referència, com a condició necessària, a què el tipus hagi estat adoptat en virtut de concurs, d'acord amb el que preveu el títol de la Llei.

L'article següent (184) du per títol el de "contractació de béns d'utilització comuna per l'Administració", i el contingut fa referència a la declaració d'adquisició centralitzada de mobiliari, material i equipament d'oficina i altres béns.

Sembla que estam davant declaracions diferents "la declaració d'utilització comuna o d'uniformitat" i la "declaració d'adquisició centralitzada", però també pareix que siguin complementàries l'una de l'altra. Així ho ha entès aquesta Intervenció en considerar que en fer referència a l'article 183 g) al "que preveu aquest article" es refereix al mateix art. 184. Per tant, pensam que per aplicar el D. 47/88 és necessari que hi hagi una declaració d'uniformitat prèvia per a la utilització comuna per l'Administració i si aquests béns han de ser adquirits a través d'un òrgan central, com per exemple, la Direcció General de Tecnologies de la Informació i les Comunicacions, també seria procedent una declaració d'adquisició centralitzada.

Aquesta és la primera qüestió concreta que es planteja, respecte de si les declaracions d'uniformitat i d'adquisició centralitzada tenen punts en comú o no.



GOVERN BALEAR

Conselleria de Presidència

Junta Consultiva de Contractació Administrativa

Una segona qüestió concreta és la de saber quins òrgans estan facultats per a fer-la: Consell de Govern, el conseller titular de la competència de què es tracti (de Presidència, per exemple, en temes informàtics), cada direcció general (la qual cosa sembla improbable), la Direcció General de Patrimoni, l'òrgan de contractació en cada cas concret?

L'Ordre de 30-07-98 (BOE 1-08-98) per la qual es declara d'adquisició i contractació centralitzada la compra i l'arrendament d'alguns béns i serveis preveu la utilització del procediment negociat per a l'adquisició dels béns a què fan referència l'article 183 g) i 211 f) de la Llei 13/95, per això la tercera qüestió concreta que es planteja i que bàsicament coincideix amb la genèrica enunciativa abans, és quin ha de ser el procediment complet a seguir per aplicar el Decret 47/88 després de les respostes a les dues qüestions anteriors i al fet que la norma autonòmica es remet a un sistema estatal al qual no tenim accés directe i que són els mateixos licitadors els qui estan en condicions d'aportar la documentació que acredita el contingut de la seva adjudicació pel Servei Central de Subministraments".

Per a una millor comprensió de l'informe que s'emet és convenient transcriure el text del Decret 47/1988:

"Article 1.- Es podrà prescindir del tràmit d'instar la concurrència de l'oferta, a l'expedient de contractació de subministraments de béns mobles, sempre que aquests siguin dels compresos en els concursos que realitza el Servei Central de Subministraments, per a tota l'Administració civil de l'Estat i sempre que les entitats subministradores manifestin, de manera fefaent, la voluntat d'oferir les mateixes condicions i preus a l'Administració de la CAIB.

Article 2.- Els preus unitaris d'adjudicació hauran de ser iguals o inferiors als aprovats pel Servei Central de Subministraments en el concurs corresponent.

Article 3.- L'adjudicació dels béns mobles d'acord amb el procediment que determinen els articles anteriors hauran d'acreditar-se mitjançant certificació en aquest sentit del secretari general tècnic o del cap de la Unitat de Gestió Econòmica corresponent.

En qualsevol cas, si la tramitació de l'expedient de contractació precisa l'elaboració de plec de clàusules administratives particulars, aquestes clàusules hauran de recollir la previsió quant a concurrència de l'oferta que assenyala l'article 1 d'aquest Decret.

DISPOSICIÓ FINAL PRIMERA.- Es deroguen totes les disposicions de rang igual o inferior que s'oposin al que disposa aquest Decret.

DISPOSICIÓ FINAL SEGONA.- Aquest Decret entrarà en vigor el mateix dia que es publiqui en el *Butlletí Oficial de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears*.



GOVERN BALEAR

Conselleria de Presidència

Junta Consultiva de Contractació Administrativa

PRESSUPÒSITS D'ADMISSIBILITAT.

1r) La sol·licitud d'informe la fa el viceinterventor general de la CAIB en substitució de la Intervenció General de la CAIB, d'acord amb l'article 2 del Decret 36/1996, de 7 de març, i de l'article 3 de l'Ordre de 22 de març de 1996, qui té legitimació per a això de conformitat amb l'article 12.1 del Decret 20/1997, de 7 de febrer (BOCAIB núm. 24 de 25-02-1997), i l'article 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).

2n) La sol·licitud ve acompanyada d'un informe jurídic sobre la qüestió plantejada emès pel Servei Jurídic de la Conselleria, i compleix així el que disposa l'apartat 3 de l'article 16 del Reglament esmentat.

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

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES.

PRIMERA.-

La sol·licitud de l'informe planteja diverses qüestions - una genèrica i tres concretes- que, literalment transcrits, són les següents:

1r. La genèrica "és la de quin ha de ser el procediment per a l'aplicació del D 47/88".

2n La primera qüestió concreta és "si les declaracions d'uniformitat i d'adquisició centralitzada tenen punts en comú o no".

3r La segona qüestió concreta és "la de saber quins òrgans tenen facultats per a fer-les".

4rt La tercera qüestió concreta és "quin ha de ser el procediment complet a seguir per a aplicar el Decret 47/88" a la vista de les respostes a les dues qüestions anteriors".

De la simple lectura sistematitzada de les qüestions plantejades al llarg de l'escrit del viceinterventor s'observa que, a part de coincidir la genèrica amb la darrera qüestió concreta, el que es pretén és determinar la regulació de procediments per a aplicar correctament el Decret 47/88, i fixar-ne no només l'àmbit d'actuació, sinó també l'adopció en el marc de les normes reguladores de



GOVERN BALEAR

Conselleria de Presidència

Junta Consultiva de Contractació Administrativa

l'adquisició centralitzada recollides a la LCAP, així com la indicació de quin és l'òrgan competent per a fer les declaracions d'uniformitat i d'adquisició centralitzada. En definitiva, el que hi ha al darrere de tot això és la petició d'una funció "normativa" que reguli, a l'àmbit de la CAIB, el sistema d'adquisició centralitzada de subministraments, si bé no fa referència a això de manera tan explícita l'escrit de sol·licitud, sinó que es limita a inquirir sobre el procediment a seguir per a aplicar el Decret 47/88.

Dues anotacions cal fer abans d'aprofundir en l'assumpte jurídic administratiu plantejat: la primera, fa referència a què no es competència d'aquesta Junta l'elaboració de normes en matèria de contractació administrativa, sinó, només, informar-les, d'acord amb l'article 2.1.a), del Decret 20/1997, de 7 de febrer, de creació de la Junta. I l'altra, que la matèria objecte de l'informe que interessa, regulada a l'article 184 de la LCAP, no té el caràcter de bàsica, segons la seva disposició final primera, per la qual cosa aquesta es podria regir per les normes que a aquest efecte dictés la mateixa Administració autonòmica balear.

Per tot això, no hi ha cap obstacle perquè la Junta, ateses les disposicions vigents, n'emeti el parer sobre les qüestions plantejades.

SEGONA.-

Quan la Intervenció demana "si les declaracions d'uniformitat i d'adquisició centralitzada tenen punts en comú o no", no només formula la pregunta sinó que, en el plantejament, ens indica quina és la seva postura respecte d'això. Així afirma que la Intervenció ha entès que la "declaració d'utilització comuna o d'uniformitat" i "la declaració d'adquisició centralitzada" són declaracions diferents i complementàries una de l'altra i, com a conseqüència d'això, pensa que per a aplicar el Decret 47/88 és necessari que hi hagi una declaració prèvia d'uniformitat per a la utilització comuna; i si aquests bens han de ser adquirits a través d'un òrgan central, també es farà necessària una declaració d'adquisició centralitzada.

A la mateixa conclusió arriba l'informe jurídic que acompanya la sol·licitud del viceinterventor.

¿Quin és el perquè de la pregunta de la Intervenció?. Si el que es pretén es conèixer quin és el procediment per aplicar el Decret 47/88, aquest Junta considera que no són necessaris ni "la declaració d'utilització comuna", ni "la d'uniformitat"



GOVERN BALEAR
Conselleria de Presidència
Junta Consultiva de Contractació Administrativa

ni "la d'adquisició centralitzada", ja que a cap d'elles fa referència el Decret 47/88, que es limita a establir un procediment de contractació de subministraments de béns mobles, sempre que es compleixin una sèrie de requisits, que són: que aquests béns estiguin compresos en els concursos que fa el Servei Central de Subministraments per a tota l'Administració de l'Estat i que les entitats subministradores manifestin, de manera fefaent, la voluntat d'oferir les mateixes condicions i preus a l'Administració de la CAIB.

En efecte, com ja hem dit en la consideració jurídica anterior, la regulació que conté la LCAP sobre aquesta matèria no és bàsica, i els continguts del Decret autonòmic la substitueixen, sense perjudici de la remissió d'aquest Decret per a utilitzar els resultats dels concursos fets pel Servei Central de Subministraments de l'Estat. Però s'ha de notar que la remissió ho és només a partir del fet que s'hagin dut a terme els concursos, de la qual cosa es pot deduir que les declaracions prèvies d'adquisició centralitzada o d'utilització comuna seran les que s'hagin produït a nivell estatal i l'Administració autonòmica no en necessitarà d'altres.

Per tant, aquesta conclusió contesta per si mateixa la segona qüestió plantejada a l'escrit de consulta, en el sentit que, i atesos el caràcter facultatiu i d'adhesió limitada a aquest sistema que determina el D 47/88, no es pot considerar la necessitat de procedir a les declaracions esmentades perquè suposarien una limitació al contingut del Decret, per la qual cosa no és necessari que aquesta Junta es pronunciï amb relació a quin seria l'òrgan competent per fer-les, excepte si es tractàs de determinar aquests òrgans a l'àmbit de la regulació total del sistema centralitzat per part de la CAIB.

Una altra cosa és que la regulació que conté el Decret 47/88 sigui suficient, clara o adequada i si respecta els principis de publicitat i lliure concurrència, qüestió que abordarem en les consideracions jurídiques següents.

Tot el que hem dit ens eximiria de pronunciar-nos sobre "les declaracions d'uniformitat" i "d'adquisició centralitzada", però encara que només sigui per donar llum a una regulació futura de la matèria a la CAIB, es faran algunes consideracions d'aquestes declaracions en el marc de la legislació estatal.

L'article 184 de la LCAP, en relació amb l'article 183.g), són els encarregats de regular aquesta matèria i en ells es contenen els tres conceptes utilitzats: "béns d'utilització comuna", "adquisició centralitzada" i declaració d'uniformitat".



GOVERN BALEAR
Conselleria de Presidència
Junta Consultiva de Contractació Administrativa

La redacció literal i la sistemàtica pròpia d'aquests dos preceptes és confusa i d'ella sembla deduir-se que la declaració d'adquisició centralitzada és independent de la declaració d'uniformitat, i es podrà declarar la uniformitat de determinats béns i llavors només es podrà utilitzar el procediment negociat previst a l'article 183. g) si s'ha produït l'adopció del tipus en virtut del concurs que preveu l'article 184, prèvia la declaració d'adquisició centralitzada. Però podria *ad littere* declarar-se la uniformitat i no declarar-se l'adquisició centralitzada, i implicaria únicament que no pogués utilitzar-se el procediment negociat de l'article 183.g).

El tema no es pacífic ni fàcil, però no creiem que sigui aquesta la intenció del legislador, ni, de segur, és el procediment utilitzat per l'Administració central, i seran precisament els béns d'utilització comuna els d'uniformitat declarada i, precisament aquests, els d'adquisició centralitzada.

No és convenient, ara, aprofundir sobre la interpretació de les normes de la LCAP, atès que aquest informe s'ha d'ajustar al que se sol·licita: El Decret 47/88.

TERCERA.-

La qüestió de saber "quins són els òrgans facultats per a fer les declaracions" l'hem contestada ja quan hem afirmat la que aquestes declaracions són innecessàries en l'aplicació del Decret 47/88.

Ara bé, si es prescindís de l'existència d'aquest Decret, els òrgans competents hauríem de determinar-los, en defecte de regulació pròpia, per aplicació del que preveu la disposició final segona, apartat 2, de la LCAP, quan determina que les referències a òrgans de l'Administració general de l'Estat s'hauran d'entendre fetes, en tot cas, als corresponents de la resta d'administracions públiques.

Per altra part, atès que no són bàsics els articles de la LCAP que regulen l'adquisició centralitzada, res no impediria que en una futura regulació pròpia es preveïessin els òrgans, tant per a efectuar les declaracions com la resta de tràmits que s'estableixen, amb tota llibertat de criteri al no tenir que acudir a la Disposició Final Segona, abans nomenada, i es pot atorgar les futures competències a un o a varis òrgans de l'Administració Autònoma.



GOVERN BALEAR
Conselleria de Presidència
Junta Consultiva de Contractació Administrativa

QUARTA.-

Quant al procediment a seguir per a aplicar el Decret 47/88, no és altra que l'establert, encara que parcament, en el mateix Decret, i es complementen aquells tràmits no prevists pel que disposen la LCAP i les normes de desplegament.

En efecte, no és necessari acudir a la normativa estatal de l'article 184, 183, g) i les normes de l'Ordre de 30 de juliol de 1998 i la resta de desplegament dels preceptes de la LCAP (que, en realitat s'apliquen en defecte precisament de desplegament de la LCAP, ja que són anteriors a la vigència d'aquesta), que fixen la necessitat de les declaracions prèvies d'adquisició centralitzada i uniformitat per a la utilització comuna, per a seguir amb la realització d'un concurs de determinació de tipus i continuar amb l'adquisició per procediment negociat, però un procediment negociat "especial", ja que l'article tercer de l'Ordre de 30 de juliol de 1988 es remet al que estableix l'Ordre de 17 d'abril de 1984, que no és sinó una sol·licitud i adquisició directes, sense l'existència de "plec", "Mesa", o "Negociació". Tràmits, tots ells, que el D 47/88, substitueix pels assenyalats en ell, que no poden entendre's contraris a cap norma bàsica, com ja s'ha dit, i que ni tan sols podria argüir-se que el Decret és anterior a la LCAP i, fins i tot, anterior al mateix Decret 31/1989, de 31 de març, sobre contractació de la CAIB, que està derogat, ja que en dictar-se el Decret 194/1996, de 7 de novembre, que l'actualitza i adapta en les remissions la LCAP, no pot dubtar-se'n de la vigència i aplicabilitat, bé sigui amb les insuficiències i mancances de l'exigua relació, però mínimament suficient fins a una previsió *lege ferenda* de la qüestió.

De manera resumida i d'acord amb el text del Decret els tràmits indispensables serien:

- a) Acreditació que els béns mobles estan compresos en els concursos per a determinació de tipus duts a terme per la Direcció General de Patrimoni de l'Estat (Servei Central de Subministraments).
- b) Manifestació fefaent de les empreses subministradores d'oferir les mateixes condicions i preus que a l'Estat.
- c) Possibilitat de negociar a la baixa els preus.
- d) Fiscalització prèvia (com qualsevol altre expedient).
- e) Adjudicació mitjançant certificació del secretari general tècnic o cap d'UGE.



GOVERN BALEAR

Conselleria de Presidència

Junta Consultiva de Contractació Administrativa

En definitiva, el procediment regulat en el Decret no és una centralització en l'adquisició dels béns, sinó una participació en la centralització de les adquisicions decretades per l'Estat, i no és obligatori l'ús d'aquest sistema que, com indica l'article 1 del Decret, és potestatiu per als diferents òrgans de contractació, i es desvirtua, tant sigui a l'àmbit autonòmic, la finalitat perseguida per les normes de la LCAP, d'uniformar i centralitzar amb caràcter general i imperatiu l'adquisició de determinats béns.

QUINTA.-

La regulació insuficient del Decret 47/88 afavoreix que la Junta Consultiva, fent ús de les funcions assessores que té encomanades, recomani l'elaboració d'una regulació pròpia de l'adquisició centralitzada de béns, que prevegi les especificitats de l'Administració de la CAIB i respecti els principis de la contractació administrativa. Principis que, mentre no es produeixi la normativa pròpia, entenem que compleix el Decret 47/88, al qual se li podria retreure la conculcació del principi de lliure concurrència de les empreses, especialment amb residència en aquesta Comunitat Autònoma, per no haver participat en els concursos de determinació de tipus duts a terme per l'Estat, lògicament perquè no acudeixen a ells en la creença que només contractarien amb l'Estat. Però aquest retret només es predicable al primer any de vigència del Decret 47/88, ja que, publicat el Decret en el BOCAIB i duts a terme anualment els concursos de determinació de tipus, no pot al·legar-se desconeixement de la possibilitat de l'Administració autonòmica d'adquirir aquests béns mitjançant el sistema centralitzat de l'Estat, així com ho determina aquest Decret.

CONCLUSIONS:

1ª) El Decret 47/1988, de 28 d'abril, de la CAIB, actualitzat pel Decret 194/1996, de 7 de novembre, és vigent i és d'aplicació a l'àmbit de la CAIB pels òrgans de contractació, amb caràcter potestatiu, per a l'adquisició de subministraments de béns mobles.

2ª) El procediment i els requisits per a aplicar-lo són els assenyalats en el mateix Decret.



GOVERN BALEAR
Conselleria de Presidència
Junta Consultiva de Contractació Administrativa

3º) Es recomana una nova regulació específica a l'àmbit de la CAIB per a l'adquisició centralitzada de béns d'utilització comuna a l'Administració.