

INFORME 02/05 DE 24 DE FEBRER DE 2005

DOCUMENTACIÓ ADMINISTRATIVA. POSSIBILITAT D'UTILITZAR LA MATEIXA DOCUMENTACIÓ ADMINISTRATIVA APORTADA EN UN PROCÉS D'ADJUDICACIÓ D'UN CONTRACTE PÚBLIC, PER A LA LICITACIÓ D'UN ALTRE.

ANTECEDENTS

El secretari general de la Conselleria de Medi Ambient de la comunitat autònoma de les Illes Balears (CAIB) ha dirigit a aquesta Junta un escrit de petició d'informe, que diu:

“ D'acord amb el disposat en l'article 12.1 del Decret 20/1997, de 7 de febrer , de creació de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la comunitat autònoma de les Illes Balears, s'adjunta sol·licitud d'informe a instància del director gerent de l'IBANAT, de 12 de gener de 2005, s'acompanya d'informe previ dels Serveis Jurídics d'aquesta ccnselleria en relació a la possibilitat de fer servir la mateixa documentació administrativa aportada en la licitació d'un contracte per a la licitació d'un nou contracte“

PRESSUPÒSITS D'ADMISSIBILITAT

1. L'autor de la petició d'informe és el secretari general de la conselleria de Medi Ambient, el qual està legitimat per fer-ho, d'acord amb el que preveuen els articles 12.1 del Decret 20/1997, de 7 de febrer, de creació d'aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa i dels Registres de Contractes i de Contractistes i 15.1 del seu reglament d'organització i funcionament, aprovat per Acord de Consell de Govern de la CAIB, de 10 d'octubre de 1997.

2. A aquesta petició, s'hi acompanya l'informe jurídic preceptiu contemplat en l'apartat 3 de l'article 16.3 de l'indicat reglament.

3. La documentació adjunta a la petició de l'informe és suficient, a parer d'aquesta Junta, per a poder emetre'l, ja que es reuneixen tots els requisits previs d'admissió.

CONSIDERACIONS JURIDICAS

PRIMERA. En la sol·licitud de l'informe del secretari general de la Conselleria de Medi Ambient es planteja la qüestió de la validesa de l'ús d'una documentació administrativa presentada en una licitació d'un contracte per a fer-la valer en la licitació d'un nou contracte.

El supòsit de fet que ha provocat la qüestió és la presentació de la documentació administrativa per l'empresa Proyectos Paisajísiticos de Baleares SL. en la qual manifesta que aquella es troba íntegrament en possessió de l'Ibanat (Institut Balear de la Naturalesa) en el sobre de la documentació administrativa referent a una licitació anterior convocada per aquest Institut. Aquesta realitat va provocar la sol·licitud d'un informe jurídic als de la Conselleria de Medi Ambient, a la qual es troba adscrit l'Ibanat.

L'assessoria jurídica redacta un informe jurídic al final del qual el ponent proposa, amb bon criteri, que ateses les implicacions futures que pugui donar lloc

l'informe jurídic que subscriu, aquest s'elevi a consulta de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de les Illes Balears.

SEGONA. Atès l'anterior, la veritat és que la consulta es formula en termes generals i si els fets relatats serveixen per a situar millor la pregunta, la veritat és que no s'aporta la documentació que provoca l'informe pel la qual cosa la resposta ha de ser genèrica i per a tots els supòsits similars.

TERCERA. D'acord amb el parer d'aquesta Junta Consultiva (ja constatat en l'informe 2/99, de 18 de febrer de 1999), a pesar que l'article 1.b) 1. de la Llei 3/1989, de 29 de març, d'entitats autònomes i empreses públiques vinculades de la CAIB consideri a l'IBANAT, entre d'altres, com una entitat de dret públic amb personalitat jurídica pròpia, sotmesa a la CAIB i que ha d'ajustar la activitat a l'ordenament jurídic privat, la veritat és que la mateixa normativa creadora de l'Institut i el mateix article 1.3 del text refós de la Llei de contractes de les administracions públiques (LCAP), aprovat pel RDLEG 2/2000, de 16 de juny, disposa que hi han d'ajustar l'activitat contractual les entitats de dret públic amb personalitat jurídica pròpia, vinculades o depenents de qualsevol de les administracions públiques, sempre que es donin els requisits que estableix el propi article, cosa que succeeix en el present cas de manera òbvia.

QUARTA. Conseqüència del que s'ha dit, seguint la prelación de normes aplicables a l'activitat contractual de l'Ibanat, segons la disposició addicional setena de la LCAP, que diu que *“els procediments en matèria de contractació administrativa s'han de regir pels preceptes continguts en aquesta Llei i en les seves normes de desenvolupament...”* Solament en cas de falta de regulació de la matèria, en aquestes normes, conforme a aquesta disposició addicional, entraria en joc, supletòriament, la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de Règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú (LRJPAC), com apunta l'informe jurídic acompanyat a l'escrit de petició d'informe.

CINQUENA. Segons el parer d'aquesta Junta Consultiva, s'estima correcte, amb matisacions, el discurs raonat sobre aquest punt contingut en el citat informe al·legant que la documentació ja es troba en poder de l'administració i afirma que cal aplicar a aquest supòsit la LRJAP, ja que es dona per fet que ni en la LCAP ni en la seva normativa de desenvolupament, existeix cap referència al supòsit de la documentació ja presentada amb anterioritat a que es contreu la consulta.

Diversos són els punts que s'han d'examinar a l'efecte de poder determinar la validesa i eficàcia, en un procediment contractual, de la remissió a un altre expedient de contractació pel que fa a la documentació administrativa que s'hi ha dipositat. En aquest sentit no s'ha de perdre de vista que la prelación de les fonts legislatives aplicables al cas anteposen la pròpia Llei de contractes de les administració públiques a la Llei de règim jurídic i procediment administratiu comú. Això és important, per tant

SISENA. La identitat de l'administració davant la qual s'al·lega el dipòsit previ de la documentació administrativa ha de coincidir amb aquella davant la qual es varen dipositar prèviament els documents esmentats., i això és així per la pròpia redacció del punt f) de l'article 35 de la LRJPAC quan parla del dret : “A no presentar documents.....que ja es trobin en poder de l'administració actuante.”

SETENA. La forma de presentació i el contingut, exacte i literal, de l'escrit que comunica on es troben dipositats els documents en poder de l'administració actuant és d'especial interès el contingut regulat que estableix la LCAP en aquest aspecte. Així, l'article 79,2 de la LCAP i els articles 80 i següents del RGLCAP imposen una forma de presentació de la documentació relativa a les proposicions dels interessats, tant en els procediments oberts com en els restringits, així com en els negociats.

En efecte: En les dues primeres classes de procediments, d'acord amb que es disposa en l'article 80.1.2. i 5. del RGLCAP, la documentació per a licitacions, s'ha de presentar en sobres tancats, un del quals ha de contenir els documents a què es refereix l'article 79.2 de la LCAP (apartat 1 de l'article 80 del RGLCAP) i que són precisament els denominats de caràcter "administratiu", aquí objecte de consulta.

És a dir, és preceptiva la presentació d'un sobre tancat que contingui els indicats documents o l'escrit de remissió als ja dipositats, sense que sigui necessària substitució alternativa a aquesta forma de presentació d'ells.

Seguidament s'obliga a l'interessat (apartat 2, de l'article 80 del RGLCAP) que lliuri el sobre a les dependències o oficines expressades en l'anunci o enviat per correu tret que el plec autoritzi altre procediment.

És a dir, que el legislador preveu la possibilitat que existeixin fins a tres formes de presentar el sobre amb la documentació que aquí interessa (això sí, sempre en un sobre tancat), però cap altra. S'ha d'observar que només deixa al criteri de l'empresa licitadora la possibilitat de enviar el sobre per correu, però cap altra.

Queda molt clara doncs la intenció del legislador de salvaguardar la seguretat, la reserva i fins al secret de la documentació continguda en els sobres de les licitacions dels procediments de licitació.

Quant al contingut de l'escrit, aquest ha d'expressar amb tota claredat, i sense cap mena de dubte, en quina data es varen presentar, en quin expedient es troba dipositada la documentació administrativa la presentació de la qual es vol donar per lliurada i a quina es refereix, de les declarades obligatòries segons l'article 79, 2 de la LCAP.

VUITENA. La vigència de la documentació dipositada. En l'àmbit de la contractació administrativa no pot tenir-se en compte la legislació que utilitza, per analogia, l'informe jurídic que acompanya a la consulta (Reial decret 1778/1994, de 5 d'agost d'adequació a la Llei 30/1992 de les normes reguladores dels procediments d'atorgament, modificació i extinció d'autoritzacions de l'Administració central de l'estat), ateses les especials característiques de la documentació que manegem referent a personalitat i capacitat per a contractar amb l'administració pública. Diu dit informe que, per analogia, seria d'aplicació al cas l'article 2n del Reial decret indicat que estableix un termini de vigència de la documentació dipositada de cinc anys com a màxim. La documentació que pretengui fer valer el licitador ha d'estar plenament en vigor segons els terminis de vigència i les característiques de cada document dipositat i que exigeix hagin de figurar en el sobre de la documentació administrativa l'article 79, 2 de la LCAP, i és que en aquesta matèria s'ha d'adoptar una interpretació restrictiva de la norma amb la finalitat de salvaguardar els principis que inspiren la contractació administrativa i, en certa manera, la voluntat del legislador a l'incloure en

la LCAP la disposició addicional quinzena en la qual s'autoritza als òrgans de contractació a crear els registres de contractistes i estableix, en l'apartat segon, que la conseqüència de la inscripció eximirà de presentar en cada licitació concreta els documents acreditatius referents a la personalitat, capacitat d'obrar i si escau representació de l'empresa inscrita.

CONCLUSIÓ

Cal aplicar als procediments de contractació administrativa el contingut de la lletra f) de l'article 35 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre de Règim jurídic de les administracions públiques i procediment administratiu comú, en el sentit que els licitadors en un procediment, en general, tenen dret a no presentar i, en conseqüència, a fer valer, els documents administratius de l'article 79, 3 de la LCAP que ja es trobin en poder de l'administració actuant, sempre que siguin accessibles i susceptibles de ser reclamats per l'òrgan de contractació i se'n faci la corresponent remissió conforme a l'exposat en el cos d'aquest informe, sempre que aquests documents no es trobin caducats o hagin sofert modificacions que els invalidin, o que per la naturalesa, com és el cas de la fiança provisional, hagin de ser adjuntats, específicament i particularment, en cada cas, en el sobre de la documentació administrativa corresponent.