



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

INFORME 2/98, DE 25 DE MARÇ DE 1998.

CONTRACTE DE SERVEIS. PUBLICACIÓ DE LES PRÒRROQUES DE CONTRACTES ADJUDICATS PER UN IMPORT SUPERIOR A CINC MILIONS DE PESSETES.

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

ANTECEDENTS:

Per part la Secretaria General Tècnica de la Conselleria de Presidència se sol·licita informe a aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la CAIB mitjançant escrit, els termes literals dels quals són:

"Que la Junta Consultiva de Contractació emeti informe sobre l'aplicació del requisit legal de publicació en el BOE o BOCAIB de l'adjudicació de contractes de quantia superior a cinc milions (article 94.2 LCAP), per als casos de pròrroga contractual, qüestió plantejada en la sol·licitud de la Unitat Administrativa de Contractació, informada adequadament pels Serveis Jurídics de la Conselleria de Presidència".

A la sol·licitud de la Unitat Administrativa de Contractació, que s'adjunta a la petició d'informe, es descriu la situació plantejada d'alguns contractes de serveis en els quals *"s'inclou una clàusula on es preveu la possibilitat que les parts acordessin una pròrroga del contracte, que respecti sempre les limitacions legals que imposa l'article 199 de la LCAP"*. I el dubte que es planteja es saber *"si és preceptiva la publicació d'aquestes pròrroques en el BOE o en el BOCAIB", i esmentar que cada una de les pròrroques "suposen una despesa superior als cinc milions de pessetes"*.

I a l'informe jurídic que s'adjunta amb la sol·licitud després d'argumentar el que considera que és procedent, sota el títol *"Qüestió que es planteja a la Junta Consultiva de Contractació:"*, s'afirma:

"... aquests Serveis Jurídics observen tres possibilitats, que naturalment podran ser incrementades o matisades des de la visió més especialitzada de la Junta Consultiva de Contractació.

- a. Que l'acord de pròrroga contractual de contractes de serveis o d'assistència, en els quals la durada es fixa per unitat de temps i per import superior als cinc milions de pessetes, sigui publicat en el BOE o en el BOCAIB.*
- b. Que a l'anunci d'adjudicació del contracte, que preveu a l'article 94 de la LCAP, quan es parla de la durada del contracte, la possibilitat de pròrroga.*
- c. Que no s'ementàs ni es publicàs en relació amb la possibilitat o realització de pròrroga contractual."*

PRESSUPÒSITS D'ADMISSIBILITAT

1) La sol·licitud d'informe la fa la Secretaria General Tècnica de Presidència, que té legitimació per a això d'acord amb l'article 12.1 del Decret 20/1997, de 7 de febrer (BOCAIB núm. 24 de 25-2-1997), 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).

2) A la sol·licitud s'adjunta un informe jurídic sobre la qüestió plantejada, emès pel Servei Jurídic de la Conselleria de Presidència, d'acord amb el que disposa l'apartat 3 de l'article 16 del Reglament esmentat.

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

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

PRIMERA.- L'única qüestió que es planteja en la sol·licitud d'informe a aquesta Junta Consultiva fa referència a si existeix o no l'obligació de publicar, en el *Butlletí Oficial de l'Estat* o en el *Butlletí Oficial de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears* les pròrrogues dels contractes de serveis.

Com encertadament diu el Servei Jurídic de la Conselleria de Presidència, en l'informe que s'adjunta a la sol·licitud, no existeix cap disposició de la Llei de contractes de les administracions públiques que expressament faci referència a l'obligació de publicar les pròrrogues contractuals. Però això no vol dir que no es pugui inferir dels seus articulats alguna conclusió quant a això.

Efectivament, la LCAP, en el seu article 94.2, estableix amb caràcter general l'obligació de publicar les adjudicacions dels contractes quan l'import sigui igual o superior a cinc milions de pessetes. La literalitat de la disposició no admet cap altra interpretació, d'acord amb l'article 3.1 del Codi civil, que la del sentit propi de les paraules que s'utilitzen a la norma, i aquestes fan al·lusió exclusivament a "l'adjudicació del contracte" com a tràmit que s'ha de publicar.

Hipotèticament, es podria oposar a aquesta interpretació aquella que quan es prorroga un contracte, en realitat s'adjudica *ex novo* per un període igual i al mateix adjudicatari, i s'ha de reflectir a l'expedient administratiu l'acord exprés dels termes de la pròrroga. Aquesta hipòtesi s'ha de descartar atès que la possibilitat de pròrroga no és una cosa que es determini en concurrència amb altres licitadors i es contraposen les seves ofertes a la ja contractada abans, sinó que la pròrroga solament pot convenir-se amb l'adjudicatari anterior, sense la intervenció de terceres persones, i sempre que això s'hagi previst al mateix contracte (article 199.1 LCAP), de tal manera que si no s'ha fixat res respecte a això ni al contracte ni al plec de clàusules administratives particulars (de caràcter contractual segons l'article 50.5 LCAP) no podria acordar-se cap pròrroga. De tot això es dedueix que no estam davant una adjudicació *extrictu sensu* sinó davant l'aplicació d'una de les clàusules d'un contracte ja adjudicat, el contingut del qual era conegut ja per tots els que al seu dia participaren en la licitació, i no va existir, doncs, cap circumstància alteradora del procediment que es va seguir en l'adjudicació que, al seu dia, es va fer i, conseqüentment, no és necessària cap publicitat sobre això. D'aquí que la Llei no digui res sobre la publicitat de les pròrrogues.

SEGONA.- Del que exposa la consideració d'abans es dona resposta a dues de les alternatives proposades a l'informe jurídic emès pels Serveis Jurídics de la Conselleria de Presidència, reflectides en els antecedents d'aquest, la de l'apartat a) i la de l'apartat c), i la postura que s'adopta és la de no considerar preceptiva la publicació de les pròrrogues.

Ara bé, la tercera opció, que conté l'apartat b) de l'esmentat informe jurídic, que propugna que als anuncis d'adjudicació dels contractes s'indiqui, en parlar de la durada, la possibilitat de la pròrroga, mereix una anàlisi detallada, ja que *prima facie* sembla que aquesta solució eclèctica salvaguardaria el principi de publicitat en adonar-se de la possibilitat de la pròrroga en el mateix anunci d'adjudicació. Però de la regulació que, amb caràcter bàsic, fa el Reial decret 390/1996, d'1 de març, de desplegament parcial de la LCAP, en el seu article 24, sobre el contingut dels anuncis dels contractes sotmesos a publicitat, hem de descartar-la, atès que amb el sentit imperatiu que utilitza no hi ha cap dubte:

"Els anuncis de.....adjudicació dels contractes per publicarhauran de contenir el que es determina en els models que figuren als annexes VI i VII".

I, en aquests models, no hi ha la durada del contracte, ni molt menys la possibilitat de pròrroga.

Atès el caràcter bàsic d'aquest precepte, segons la disposició final primera del mateix Decret, en el seu apartat 1, que permet solament l'elaboració dels models dels annexos II, III, IV i V a les comunitats autònomes, però sempre recollint, com a mínim, la informació i el contingut d'aquells,

sense estendre aquesta possibilitat als models dels annexos VI i VII, que són precisament els que ens ocupen, i hi abunda en aquesta impossibilitat d'incloure res en els anuncis fora del model, la disposició final tercera, també de caràcter bàsic, que solament permet la modificació d'aquests annexos a través de l'Ordre del Ministre d'Economia i Hisenda, no resta res més que la següent,

CONCLUSIÓ

La pròrroga dels contractes de consultoria i assistència i els del serveis de quantia superior als 5 milions a què fa referència l'article 199 de la LCAP no es preceptiu que es publiqui en els butlletins oficials.