

**INFORME 3/02, de 27 de març de 2002**  
**CONTRACTE D'OBRES. EXEMPCIÓ DE CLASSIFICACIÓ. EMPRESA ESCINDIDA. ÚNIC LICITADOR.**

**ANTECEDENTS**

El secretari general tècnic de la Conselleria de Presidència mitjançant l'escrit que a continuació transcriu literalment, demana a aquesta Junta que emeti un informe:

*La conselleria de Presidència tramita un expedient de contractació amb les característiques següents:*

*Objecte: Obres de reforma d'un edifici per a l'ús de l'arxiu de la comunitat autònoma de les Illes Balears, (exp. 111/02). Import: 435.372,11 €*

*Tramitació de l'expedient: procediment obert, forma subhasta.*

*CLASSIFICACIÓ EXIGIDA: grup c, subgrups: tots, categoria d.*

*Dins el termini establert a la licitació de l'expedient de referència en temps i forma, sols ha presentat la proposició l'empresa CONTRATAS BARTOLOMÉ RAMON, SA, CIF A 57115701.*

*Dia 18 de mar de 2002, va tenir lloc la reunió de la Mesa de Contractació per examinar la documentació administrativa.*

*Examinada la documentació comprovarem que l'empresa CONTRATAS BARTOLOMÉ RAMÓN SA, CIF A 57115701, no presenta la classificació exigida en el plec de clàusules administratives que regeixen aquesta contractació.*

*En la documentació presentada per l'empresa CONTRATAS BARTOLOME RAMON, SA, consta un escrit de data 14 de mar de 2002, en què manifesta que ha presentat l'expedient de classificació de contractistes d'obres de l'Estat i que està esperant la classificació en el grup c subgrups del 0 a 9, categoria F. A més manifesta que tan prest tenguí la classificació s'aportarà.*

*A l'ampara de l'art. 25.3 del text refós de la Llei de contractes de les administracions públiques, sobre la possibilitat d'adjudicar l'expedient de contractació 111/02, que consisteix en un contracte d'obres de reforma d'un edifici per a l'ús de l'arxiu de la comunitat autònoma de les Illes Balears, i atès que l'empresa CONTRATAS BARTOLOME RAMON SA, CIF A 57115701, és l'única empresa que s'ha presentat a la licitació de referència, tot i que no acrediti estar en possessió de la classificació corresponent, i atès que l'esmentada empresa presenta tota la documentació de la societat escindida CONSTRUCCIONES Y PAVIMENTACIONES BARTOLOME*

*RAMON SA, i a l'escriptura núm. 3427, es detalla la participació de l'empresa CONTRATAS BARTOLOME RAMON, SA, com a president de la Mesa de Contractació de l'expedient de referència i secretari general tècnic de la Conselleria de Presidència, i atesa la urgència i que no es pot demorar més l'adjudicació d'aquest contracte, l'òrgan de contractació proposarà al Consell de Govern l'excepció de la classificació a l'ampara de l'art. 25.3 de la LCAP. Atès que segons l'esmentat precepte s'ha de sol·licitar un informe previ de la Junta Consultiva de Contractació, deman que s'emeti l'esmentat informe.*

## **PRESSUPOSTS D'ADMISSIBILITAT**

1. L'informe que es demana té caràcter de preceptiu d'acord amb l'art. 2, apartat 1, del Decret 20/1997, de 7 de febrer de creació de la Junta consultiva de la CAIB, en relació amb l'art. 25 del text refós de la Llei de contractes de les administracions públiques (LCAP).
2. El secretari general tècnic de la Conselleria de Presidència té legitimació per demanar l'informe d'acord amb els articles 12 del Decret 20/1997, i 15 del Reglament d'Organització i Funcionament de la Junta Consultiva (Acord del Consell de Govern de 10 d'octubre de 1997, BOCAIB de 25-10-97).
3. S'adjunta un informe jurídic sobre la qüestió en compliment de l'art. 16 de l'esmentat Reglament.

## **CONSIDERACIONS JURÍDIQUES**

**PRIMERA.** El sol·licitant de l'informe pretén obtenir del Consell de Govern l'autorització per poder contractar l'obra de reforma d'un edifici amb una empresa que manca de la classificació exigida, però que ha estat l'única que ha presentat, en temps i forma, la proposició.

També addueix en l'escrit que l'empresa licitadora procedeix de l'escissió d'una altra, la personalitat de la qual ha quedat extingida, que estava en possessió la classificació pertinent.

Per últim, justifica l'excepcionalitat de la mesura en la impossibilitat de demorar més l'adjudicació.

L'article 25.3 de la LCAP permet que “*quan així sigui convenient per als interessos públics*” es pugui autoritzar, excepcionalment, la contractació d'empreses no classificades, i estableix dues cauteles per no generalitzar aquesta possibilitat; una, d'atorgar aquesta competència a l'òrgan màxim col·legiat de l'Administració (el Consell de Ministres en la de l'Estat i el Consell de Govern

de la comunitat autònoma) i altre, la d'exigir l'informe previ de la Junta Consultiva.

La rigidesa de plantejament que ja venia recollida a l'anterior Llei de contractes de l'Estat en un precepte similar (art. 106) i la constant doctrina continguda en els informes de la Junta Consultiva de l'Administració general de l'Estat interpretant restrictivament aquesta possibilitat, va ser temperada a partir de l'1 de gener de 1998, data d'entrada en vigor de la Llei 66/1997, de 30 de desembre, de mesures fiscals, administratives i d'ordre social, que, en article 77 va addicionar l'apartat núm. 5 a l'article 25 de la LCAP, que permet acudir a un nou procediment sense exigència de classificació quan el primer "*no hagué concorregut cap empresa classificada*".

Òbviament, des de la vigència d'aquest apartat 5, es podria interpretar que en no especificar-se cap tipus de procediment en el text de l'apartat, res impediria acudir al procediment negociat i adjudicar el contracte a l'única empresa presentada, sense el requisit de classificació. Però aquesta simplificació interpretativa faria innecessari i inútil l'apartat 3 que ara ens ocupa, ja que per que sol·licitar una autorització si es pot adjudicar directament? Aquesta és la raó la Junta va interpretar en l'informe 11/98, de 14 de setembre, que no era possible acudir al procediment negociat sense haver-hi passat abans per altre procediment obert o restringit, per mor del joc d'aquest precepte i els art. 141.a) 182.a) i 210.a), segons es raona en l'informe esmentat.

**SEGONA.** Procedeix, doncs, analitzar les circumstàncies concretes del cas plantejat per decidir el sentit d'aquest preceptiu i previ informe.

Des de el punt de vista del respecte als principis de la contractació administrativa, en especial dels de publicitat i igualtat, res no obsta a l'exempció de la classificació, atès a que van poder fer i no ho feren, participar en la subhasta oberta convocada.

Les empreses no classificades, si s'autoritza l'exempció al licitador en qüestió, no tindrien l'oportunitat de participar en una segona licitació si s'utilitza la via, indicada en la consideració precedent, de l'apartat 5 de l'art. 25 de la LCAP. Però aquesta via, a més que es potestativa, segons es diu en l'esmentat apartat, es contraposa a altres aspectes presents en el cas i que sustentarien la posició adoptada per l'òrgan de contractació; Tal i com diu l'escrit de sol·licitud, existeix l'interès públic de la no dilatació temporal en l'adjudicació, circumstància que, en el seu cas i moment, haurà d'enjudiciar el Consell de Govern, i també existeix l'interès públic de que l'empresa adjudicatària tingui classificació o els elements necessaris per tenir-la.

L'escissió d'una societat produïda durant la tramitació d'un procediment no provoca, per si sola, la seva exclusió en la licitació ja que, segons l'art. 79.4 de la LCAP: "succeirà en la seva posició en el procediment la societat beneficiària de l'escissió.." i l'escissió d'una societat amb contracte adjudicat tampoc provoca, per si sola, la resolució del contracte, que, segons l'art. 112.6 de la LCAP: "continuarà amb l'entitat resultant o beneficiària, que quedarà subrogada...". En ambdós casos se supedita la continuïtat a què la societat beneficiària mantingui els requisits de solvència exigits a les escindides.

En el present cas la societat escindida estava en possessió de la classificació exigida, fins i tot amb dos categories superiors, atorgada per la Junta Consultiva Estatal i també per l'autònoma, amb vigència fins el 24 d'abril de 2003 i el 29 de març de 2003 respectivament. L'empresa manifesta a l'expedient que té sol·licitada la classificació.

De la documentació aportada es desprèn que l'empresa beneficiària ha rebut el 50% dels patrimonis, drets i de les obligacions de l'escindida, detall pel qual sembla que no es descabellat que s'obtingui, si no en la mateixa categoria que tenia l'empresa escindida, sí, almenys l'exigida en aquesta licitació. Tot això sense perjudici del que decideixi l'expedient que es trameti a l'efecte i de la consideració jurídica tercera d'aquesta informe .

L'únic que es podria reprotxar a l'empresa seria la falta de diligència en la sol·licitud d'una nova classificació. Ara bé, cal tenir en compte que les respostes de les administracions no són sempre ràpides, i que, en qualsevol cas, sempre ha d'haver una "vacatio temporis" sense l'obtenció "formal" de la classificació.

No es veuen en conseqüència amb el que he dit, motius greus per oposar-se a que s'autoritzi l'exempció de classificació, atès de que no existeixen licitadors amb classificació que voluntàriament hagin volgut participar en la licitació i, a més, l'empresa beneficiària de l'escissió gaudeix d'una aparent herència de la solvència, de la que mancarien les altres empreses no classificades que poguessin licitar si s'utilitza la via de l'apartat 5 de l'art. 25 de la LCAP.

**TERCERA.** La classificació és un requisit impost pel legislador per poder licitar determinats contractes amb les administracions públiques. Justifica aquesta existència el fet que una entitat diferent de l'òrgan de contractació intervé a l'hora d'avaluar la solvència econòmica, financera, tècnica o professional de les empreses, amb caràcter previ i general a l'objecte del contracte concret en que s'exigeix.

En efecte, per poder contractar amb les administracions públiques, la llei exigeix que les empreses tinguin “*plena capacitat d’obrar i acreditar la seva solvència econòmica, financera i tècnica o professional...*” (art. 15.1)

La classificació l’atorga la Junta Consultiva de Contractació Administrativa (art. 28) i una vegada obtinguda, s’eximeix l’empresa d’haver d’acreditar la solvència cada vegada que liciti a contractes per als quals la llei (art. 25) exigeix la classificació. Al mateix temps allibera els òrgans de contractació de l’obligació d’apreciar i avaluar la solvència, que s’han de limitar tan sols a constatar l’exigència i vigència de la corresponent classificació.

Venen a tom aquestes consideracions doctrinals per deixar constància que si el Consell de Govern autoritza excepcionalment l’exempció de la classificació en aquests cas, l’òrgan de contractació ha d’apreciar i avaluar la solvència de l’empresa que pretén contractar, atès que haurà desaparegut l’automatisme de la substitució prevista per la llei quan es té la classificació

**CONCLUSIÓ.** Ja la Junta Consultiva entén que en aquest cas no existeixen circumstàncies objectives que desaconsellin la utilització de l’excepcionalitat d’exigència de la classificació, sempre que quedi limitada a l’adjudicació del contracte en qüestió, ateses les raons d’interès públic que ha d’apreciar el Consell de Govern, sense perjudici de l’avaluació de solvència que ha d’efectuar l’òrgan de contractació abans d’adjudicar el contracte.