



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

---

**INFORME 12/1998, DE 14 DE SETEMBRE DE 1998.**

**CONTRACTE D'OBRES. CLASSIFICACIÓ EMPRESARIAL. EXCEPCIONALITAT.  
SOL·LICITUD AL CONSELL DE GOVERN DE LA CAIB.**

- a) Antecedents**
- b) Presupòsits d'admissibilitat**
- c) Conclusió**

**ANTECEDENTS:**

El batle president de l'Ajuntament de Ses Salines (Balears), en data 31 d'agost de 1998, fa una sol·licitud, al Consell de Govern de la CAIB, d'autorització per a aplicar l'excepció que preveu l'article 25.3 de la Llei de contractes de les administracions públiques, (d'ara endavant LCAP), respecte de l'exigència de la classificació empresarial per a la realització de l'objecte del contracte específic que assenyala (la construcció d'una piscina municipal); sol·licitud que diu així:

"Aquest Ajuntament, en el seu dia, va promoure un expedient de subhasta per a la contractació d'una obra municipal, que consistia en la construcció d'una piscina (que és inclosa en el Pla territorial d'equipaments esportius del Consell Insular de Mallorca), i el pressupost total d'aquest contracte puja a 28 186 712 pessetes.

Una vegada s'han promogut la subhasta i les altres quatre convocatòries de licitació pel procediment negociat sense publicitat, a l'empara del que estableix l'article 141.a) de la Llei 13/95, no ha estat possible poder adjudicar aquestes obres per la manca de licitadors en les tres primeres convocatòries i en la darrera (que és la quarta) únicament s'ha presentat una proposició subscripta per l'empresa TRANSMAS, SA, empresa que no disposa de la classificació empresarial exigida per la Llei 13/95.

Per tot això, i atès l'interès públic d'aquesta obra, la Mesa de Contractació, una vegada que s'ha efectuat l'obertura del primer sobre ha deixat per a la Mesa l'obertura del segon, per considerar que, si bé aquesta empresa no compleix amb el que s'estableix quant a classificació, seria molt convenient poder-li adjudicar aquesta obra, per la qual cosa ha acordat sol·licitar aplicar l'excepció que preveu l'article 25.3 de la Llei 13/95, de contractes de les administracions públiques i adjudicar aquesta obra a l'empresa TRANSMAS, SA, pel preu que en resulti de l'oferta econòmica d'aquesta i que figurarà al sobre núm. 2 de la seva proposició, pendent d'obertura.

Atesa la urgència en l'adjudicació d'aquesta obra, li agrairia que disposés que l'autorització esmentada es remetés a aquest Ajuntament al més aviat possible.

Per tot això, i en aplicació del que estableix l'article 25.3, de la LCAP, la Secretaria General Tècnica de Presidència del Govern de la CAIB sol·licita d'aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa l'emissió de l'informe preceptiu previ a l'adopció, si n'és el cas, de l'Acord, esmentat més amunt, del Consell de Govern de la CAIB.

**PRESSUPÒSITS D'ADMISSIBILITAT:**

1. La Secretaria General Tècnica de Presidència té legitimació per a sol·licitar informes a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la CAIB, d'acord amb el que preveu l'article 12.1 del Decret 20/1997, de 7 de febrer, de creació d'aquesta Junta i dels Registres de Contractes i Contractistes, i el que assenyala l'article 15.1 del Reglament d'organització i funcionament d'aquesta, aprovat per l'Acord del Consell de Govern de la CAIB, de 10 d'octubre de 1997.

2. No obstant això, no es compleixen els requisits exigits per l'article 16.1 i 2 del Reglament esmentat, ja que no s'ha motivat la sol·licitud de l'informe, ni s'han adjuntat els documents necessaris per a l'estudi i l'anàlisi d'aquests, ja que es tracta d'un expedient de contractació específic: la construcció d'una piscina municipal a Ses Salines(Balears).
3. Per part de la Secretaria General Tècnica de Presidència de la CAIB s'ha informat negativament la sol·licitud de l'Ajuntament de Ses Salines.
4. No es compleixen, per tant, en aquest cas, els requisits d'admissibilitat necessaris per a l'emissió de l'informe, en els termes i amb els efectes que preveu l'article 12 del Decret 20/1997, de 7 de febrer de 1997.

Malgrat la inexistència del supòsit d'admissibilitat de la sol·licitud d'informe a aquesta Junta, es considera convenient formular les consideracions jurídiques següents:

En el cas que ens ocupa, l'Ajuntament de Ses Salines (Balears) manifesta a la instància que *seria molt convenient poder adjudicar*, a l'única empresa licitadora que s'ha presentat en procediment negociat (quart d'aquest tipus i cinquè en total), el contracte de construcció d'una piscina municipal, encara que no disposa de la classificació empresarial exigida en aquells procediments, per la qual cosa sol·licita al Consell de Govern de la CAIB *l'autorització corresponent per a aplicar l'excepció que preveu l'article 25.3 de la Llei 13/1995, de contractes de les administracions públiques i adjudicar aquesta obra a l'empresa TRANSMAS, S.A., pel preu que en resulti de l'oferta econòmica d'aquesta i que figurarà al sobre núm. 2 de la seva proposició, pendent d'obertura.*

Pel que fa a la sol·licitud plantejada, aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa fa constar el següent:

1. No hi ha a l'expedient administratiu, antecedents que permetin fer l'avaluació concreta, en el cas que es planteja, de les raons determinants de la no- exigència de classificació i de la capacitat de l'empresa TRANSMAS, S.A., per a executar el contracte, ni tan sols les que s'exposen a la sol·licitud d'informe de l'Ajuntament sol·licitant, en la qual únicament es limita a manifestar *..., atès l'interès públic d'aquesta obra*, i més endavant *..., seria convenient poder-li adjudicar aquesta obra*, i pel fet de no constar, per tant, que en l'expedient hi hagi acreditada, per a l'òrgan de contractació (el mateix Ajuntament), la conveniència per als interessos públics de la contractació amb l'empresa esmentada, d'acord amb el que exigeix l'article 25.3 de la LCAP, i s'ha incomplert així, el que disposen l'article 16.1 i 2 del Reglament d'organització i funcionament d'aquesta Junta Consultiva.

Aquesta Junta Consultiva no té, en definitiva, en aquest cas, els elements de judici per concloure que hi ha l'excepció a què fa referència l'article 25.3 de la LCAP perquè el Consell de Govern de la CAIB pugui autoritzar a l'Ajuntament de Ses Salines la contractació que sol·licita.

En aquest sentit s'ha pronunciat la Junta Consultiva de Contractació Administrativa del Ministeri d'Economia i Hisenda, en informar desfavorablement la substitució del requisit de classificació per l'autorització excepcional (en aquest cas, del Consell de Ministres, que s'aplica per analogia i imperatiu del punt 3 de l'article 25 de la LCAP al Consell de Govern de la CAIB, en aquest supòsit), en aquells casos en què es pretén una dispensa dels requisits de classificació, sense acreditar les circumstàncies que n'impedeixen o en dificulten l'obtenció, ni la capacitat de l'empresa per a dur a terme l'execució dels contractes (els informes de 14 de novembre de 1990, 20 de març, 10 de juliol i 26 de novembre de 1991 o 27 de febrer de 1992).

Hem de tenir en compte que, en el cas que ens ocupa, no hi ha constància que l'empresa TRANSMAS, S.A., ni tan sols hagi sol·licitat la classificació empresarial a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa del Ministeri d'Economia i Hisenda.

D'altra banda, no es tracta de permetre que una empresa no classificada pugui contractar. Aquest supòsit està previst en els casos d'impossibilitat o d'inconveniència d'obtenir la classificació oportuna. És a dir, qualsevol interpretació d'aquest article (25.3 de la LCAP) ha d'excloure la que produeixi com a resultat el configurar l'autorització del Consell de

Ministres (el de Govern, en el cas de les Illes Balears), com una alternativa a la tramitació d'expedient de classificació, atès que amb això trencarà tot el sistema classificador, en establir una solució excepcional per a casos de tramitació normal d'expedients.

És necessari matisar, en conseqüència, que s'han d'examinar fonamentalment les causes d'impossibilitat o d'inconveniència per obtenir la classificació oportuna, així com la capacitat econòmica i tècnica o professional de l'empresa amb qui es pretén contractar però, com s'ha dit abans, desfavorablement pot pronunciar-se aquesta Junta quant a les causes esmentades, si aquestes no consten tant sols en l'expedient, ni en els antecedents.

Atès tot el que s'ha dit, el pronunciament d'aquesta Junta sobre el que sol·licita l'Ajuntament de Ses Salines (Balears), ha de ser en el sentit d'informar desfavorablement la concessió de l'autorització a què fa referència, atès que manquen els elements de judici suficients perquè l'informe pugui tenir un altre sentit.

2. Pel que fa a la manifestació que conté l'escrit de sol·licitud de l'Ajuntament, que l'adjudicació del contracte ho serà pel preu que resulti de l'oferta econòmica de l'única empresa licitadora, entenem que no és procedent, atès que en tot procediment negociat s'hi ha d'observar el que imposen especialment els articles 74.4 i 93.1 de la LCAP (han de ser consultats i negociats amb l'empresari els punts del contracte i fixar-ne el preu amb ell).
3. Hem de dir que, d'acord amb el que preveu l'article 141, a) de la LCAP, l'Ajuntament sol·licitant no pot utilitzar el procediment negociat que correspondria, en cas de persistir en la contractació que ens ocupa, si deixéssim d'exigir la classificació empresarial, atès que incompliria el precepte esmentat, que es permet únicament, a més de amb la concurrència d'altres requisits, sempre que no es modifiquin les condicions originals del contracte (malgrat el preu, que no podrà ser augmentat en més d'un 10%), i l'exigència de classificació, com s'ha dit, n'és una.
4. No obstant això, existeix en la legislació una alternativa a allò que sol·licita el municipi de Ses Salines i és la que ofereix el que conté l'article 25.5 de la LCAP (apartat que afegeix l'article 77.3 de la Llei 66/1977, de 30 de desembre, de mesures fiscals, administratives i d'ordre social) que possibilita que aquest Ajuntament comenci un nou procediment obert o restringit, sota la forma de subhasta o concurs, en el qual podria excloure el requisit de classificació prèvia, i precisar en el plec de clàusules administratives particulars i en l'anunci, els mitjans per a acreditar-ne les empreses la solvència econòmica, financera i tècnica, d'entre els especificats en els articles 16 i 17 de la mateixa Llei i, en el cas que s'hi apliqui l'article 28, mitjançant els de l'article 18.

D'altra banda, l'article 2.3 del Decret de 7 de febrer de 1997 atribueix a aquesta Junta Consultiva, d'entre altres, la funció de vigilar l'observació dels principis de publicitat, de concurrència, d'igualtat i de no-discriminació en els contractes que duguin a terme els organismes i ens públics prevists a l'article primer d'aquest Decret, per la qual cosa, encara que hi hagi el perill que siguem reiteratius i, en una aplicació analògica de la norma a les entitats locals, considerem que, a més, si optem per la solució esmentada en el paràgraf anterior, es compliria amb més amplitud l'imperatiu bàsic de la contractació administrativa que conté l'article 11 de la LCAP:

*Els contractes de les administracions públiques s'ajustaran als principis de publicitat i de concurrència, tret de les excepcions que estableix aquesta Llei i, en tot cas, als d'igualtat i de no-discriminació.*

Reiterem en aquest punt el que ja hem assenyalat a l'informe d'aquesta Junta núm. 7/1998, de 29 de juliol de 1998, del fet que tal vegada no s'hagi adequat en aquesta contractació el pressupost d'aquesta al preu del mercat, la qual cosa en l'escrit de consulta que motiva aquest informe no ha quedat clar que s'hagués efectuat.

Si l'Ajuntament de Ses Salines optés finalment per la solució proposada en aquest apartat, aquesta quedaria contreta en l'administratiu, al seu àmbit funcional o de competències.

## **CONCLUSIONS:**

**1r** No s'acredita de manera fefaent en l'expedient que sigui convenient per als interessos públics

la contractació de l'Ajuntament de Ses Salines (Balears) amb l'empresa TRANSMAS, S.A., per a la construcció de la piscina municipal objecte de la consulta (article 25.3 de la LCAP).

**2n** El preu del contracte, per tractar-se d'un terme bàsic d'aquest, en un procediment negociat haurà de consultar-se i de negociar-se per part de l'òrgan de contractació amb l'empresari (articles 74.4 i 93.1 de la LCAP).

**3r** No és possible utilitzar un procediment negociat, posteriorment a un o diversos oberts, restringits o negociats, en els quals no hi hagi concorregut cap empresa classificada, i l'òrgan de contractació exclou el requisit de classificació prèvia, si en ells ja s'ha exigint la classificació empresarial, per ser aquesta condició una condició original i substancial del contracte. (articles 141,a) i 210 a), en relació amb el 25.2 i el 183, a), en relació amb aquest, en cas d'aplicació del 28, tots ells de la LCAP).

Només es podria recórrer a un procediment subsegüent que fos obert o restringit sota la forma de concurs o subhasta, en el qual es precisés en el plec de clàusules administratives particulars i en l'anunci, si n'és el cas, els mitjans diferents a la classificació empresarial, per a acreditar les empreses la solvència econòmica, financera i tècnica, d'entre els especificats en els articles 16,17 i 19 de la LCAP, segons els supòsits de què es tracti.

**4r** No obstant això, si l'Ajuntament sol·licitant considera que pot acollir-se a la via de l'article 25.3 de la LCAP, hauria de tornar a plantejar la qüestió davant el Consell de Govern de la CAIB i rectificar les anomalies matisades en aquest informe, amb la qual cosa aquesta Junta tornaria, en aquest cas, a pronunciar-se, si és que la nova petició conté els requisits d'admissibilitat prescrits legalment.