

## **Aportacions del Consorci Localret a l'Avantprojecte de llei de contractació pública de Catalunya**

Aportacions sobre quin hauria de ser el contingut d'una norma sobre contractes públics aplicable a tot el sector públic de Catalunya:

És necessari adaptar el marc normatiu bàsic en matèria de contractació pública a les especificats de les administracions públiques catalanes. Aquesta regulació hauria de facilitar una tramitació més àgil i eficaç; definir un model de contractació electrònica; establir un model de contractació estratègica; finalment, hauria d'incloure una regulació especial en el cas del petits municipis.

La norma sobre contractes públics catalana hauria d'incloure una regulació específica sobre:

### 1. La contractació electrònica:

Les CCAA tenen marge per desenvolupar la normativa estatal sobre contractació electrònica: concretar un model de contractació electrònica del sector públic local; delimitar i concretar les principals qüestions que fan referència a l'ús dels mitjans electrònics en la tramitació dels procediments de contractació; habilitar l'ús de les noves tecnologies, com la IA i el blockchain, etc.

La LCSP no resol tots els dubtes que planteja la contractació (íntegrament) electrònica. En aquest sentit, el Consorci Localret, amb la col·laboració/participació de tècnics i tècniques de les institucions següents: la Secretaria Tècnica de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, la Diputació de Barcelona, el Consorci Administració Oberta de Catalunya (AOC), l'Associació Catalana de Municipis (ACM) i els ajuntaments d'Ampostà, Badalona, Barcelona, Castelldefels, Esplugues de Llobregat, Girona, Granollers, l'Hospitalet de Llobregat, Lleida, el Masnou, Mataró, el Prat de Llobregat, Premià de Mar, Salou, Sant Boi de Llobregat, Sant Feliu de Llobregat, Terrassa, Vallirana i Vilafranca del Penedès, va elaborar la [Guia per a la contractació electrònica dels ens locals](#) (2020), que resol les principals qüestions que fan referència a la utilització dels mitjans electrònics en la tramitació dels procediments de contractació, i inclou propostes i/o recomanacions d'actuació dirigides als òrgans de contractació i propostes concretes de clàusules per incloure en els plecs.

Pel que fa a la tecnologia blockchain, ja hi ha experiències de la seva aplicació en la contractació pública (Govern d'Aragó). Sobre aquesta qüestió, Localret va encarregar a Ignacio Alamillo la [Guia sobre les tecnologies de llibre major distribuït, blockchain i les entitats locals](#) (2019).

### 2. La contractació en matèria de tecnologies de la informació:

L'adquisició de béns i serveis TIC és susceptible de nombroses dificultats; la seva adjudicació no té sempre un encaix "fàcil" en els procediments regulats a la LCSP: la compra de programari, de serveis de tecnologia al núvol, l'obsolescència tecnològica (avenços o innovacions tecnològiques que millorin les prestacions), etc. Aquestes dificultats s'incrementen quan les empreses licitadores no són les productores o fabricants sinó les distribuïdores (*partners*, LARS...). Alguns exemples d'aquestes "dificultats":

Pel que fa a l'objecte del contracte: les innovacions tecnològiques són habituals i freqüents, dificultant el seu encaix no només amb l'objecte del contracte (que ha de ser determinat) sinó també amb el seu preu. És habitual, per exemple, que durant la vigència del contracte el fabricant faci canvis en les modalitats de subscripció de les llicències o en les modalitats del preu de subscripció, que poden posar en tensió el contracte subscrit entre el distribuïdor i l'òrgan de contractació. En l'àmbit de les tecnologies de la informació, l'obsolescència tecnològica és

crítica, perquè els avenços o innovacions tecnològiques són constants i gairebé immediats: algunes prescripcions tècniques esdevenen obsoletes o anacròniques fins i tot abans de l'adjudicació i/o formalització del contracte. La interposició del recurs especial pot comportar la pèrdua automàtica de la vigència o necessitat del contracte.

Pel que fa al preu del contracte (o al seu pagament): pot passar que durant la tramitació del procediment d'adjudicació el fabricant modifiqui el PVP de les llicències, invalidant (per antieconòmic) el preu ofert per les empreses licitadores (distribuïdores). En el cas també de la subscripció de llicències, sovint el preu del contracte inclou el preu dels serveis de manteniment des de la finalització de l'anterior contracte; és a dir, inclou el preu dels serveis de manteniment durant el temps que s'haguessin deixat de contractar; per tant, el preu definitiu només es concretarà una vegada es formalitzi el contracte. El pagament dels serveis de manteniment (o garantia) d'algunes llicències s'ha fet efectiu quan es subscriu la llicència: això pot generar dubtes si es considera un pagament anticipat... Quan el preu es determina segons l'ús (per exemple, en el cas dels serveis d'emmagatzematge al núvol), és molt difícil anticipar el seu cost; en aquests casos, la modificació prevista fins a un màxim del 20 % del preu inicial pot resultar clarament insuficient. Els nous contractes, quan "provoquen" un canvi de producte o de solució, acostumen a comportar costos importants per a l'òrgan de contractació (d'implantació, de formació, de conversió de fitxers, etc.); per exemple, quan es canvia el gestor d'expedients, el gestor d'inventari amb cartografia, els serveis de còpia de seguretat, etc.

Altres qüestions que hauria de desenvolupar la norma sobre contractes públics catalana:

### 3. Les fórmules no contractuals:

La LCSP remet expressament a les CCAA la regulació dels instruments no contractuals per a la prestació de serveis públics (de caràcter social) (DA 49). No és cert que el Decret Llei 3/2016 desenvolupi el règim jurídic no contractual dels serveis socials (almenys, no suficientment).<sup>1</sup> Altres CCAA ja han regulat el règim jurídic no contractual aplicable a la prestació d'aquests serveis, d'acord amb les seves competències. El règim no contractual dels serveis socials s'ha de regular considerant la recent STJUE de 14 de juliol de 2022 ([Assumpte C-436/2020](#)).

### 4. La contractació estratègica:

Les CCAA tenen marge d'actuació per configurar la seva contractació estratègica, per aconseguir que s'utilitzi (definitivament i efectiva) la contractació pública per implementar polítiques ambientals, socials, d'innovació i de suport a les pimes. A més, la norma hauria d'introduir mesures concretes per combatre la corrupció i les irregularitats en l'aplicació de la legislació sobre contractació pública.

### 5. La contractació menor:

La regulació actual dels contractes menors està generant molta confusió, sobretot a partir de la Instrucció de la OIRESCON, en què s'establia l'obligació d'adjudicar-los amb concurrència (si no publicitat). El TC ja ha advertit que les instruccions de la OIRESCON només tenen caràcter obligatori per al sector públic estatal —STC 68/2021, de 28 de març. FJ 8. A) b)—. Les Administracions públiques han vingut completant (si no complicant) la regulació (insuficient o deficient) dels contractes menors, a través d'instruccions internes. La norma podria incloure una regulació específica del contracte menor en els cas dels petits municipis.

---

<sup>1</sup> A l'apartat II de l'exposició de motius de l'avantprojecte de Llei de contractes de serveis a les persones es justificava la regulació exclusiva del règim contractual per als serveis a les persones perquè la Generalitat ja hauria desenvolupat el règim no contractual dels serveis socials mitjançant el Decret Llei 3/2016, de 31 de maig, de mesures urgents en matèria de contractació pública.

Lògicament, la norma sobre contractes públics catalana hauria de desenvolupar tots aquells àmbits en què el TC ha advertit expressament que hi ha marge d'actuació/intervenció de les CCAA (STC 68/2021, de 18 de març):

1. Preparació i adjudicació:
  - 1.1. Les consultes preliminars del mercat:

—FJ 7 A) a)—.
  - 1.2. Solvència, classificació i prohibicions de contractar:

—FJ 6 G) g)—.
  - 1.3. Criteris d'adjudicació:

—FJ 7 B) c) —.
  - 1.4. Publicitat i transparència:

—FJ 7 B) f)—.
2. Execució, compliment i extinció
  - 2.1. El responsable del contracte:

—(FJ 6 F) a)—.
  - 2.2. Condicions especials d'execució:

—(FJ 7 C) b)—.
  - 2.3. La resolució contractual:

—(FJ 7 C) e)—.
3. El recurs especial en matèria de contractació:

—(FJ 6 E) c)—.

I, finalment, la norma sobre contractes públics catalana hauria de precisar aquelles qüestions afectades per una regulació deficient o insuficient de la LCSP, que han estat resoltes per la jurisprudència del TJUE i/o dels tribunals administratius de recursos contractuals, com ara l'ordre procedimental a seguir, en relació amb els tràmits de valoració i classificació de les proposicions de les empreses licitadores, en els casos en què concorrin ofertes anormalment baixes, etc.

Joan Bosch  
Cap de l'Àrea de Contractació