



ACORD, de 6 de juny de 1995, del **PLE** de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya.

Assumpte: **Grau de vinculació a la LCAP de determinades entitats de dret públic.**

D'acord amb el règim d'aplicació de la Llei establert en els articles 1, 2 i 3 i les disposicions addicional sisena i transitòria sisena de la LCAP, es constaten els següents criteris:

1. Hi ha tres nivells de subjecció diferent a l'aplicació de la LCAP:

A) El primer nivell (d'APLICACIÓ EN BLOC O ÍNTEGRA DE LA LLEI), que afecta a:

- Administració General de l'Estat
- Administracions de les Comunitats Autònomes
- Entitats de l'Administració Local
- Tots els organismes autònoms de qualsevol de les Administracions Públiques anteriors.

Aquesta regla general només queda exceptuada per als contractes de subministrament que efectuin els organismes autònoms de caràcter comercial, industrial, financer o anàleg si els béns objecte del subministrament han estat adquirits amb el propòsit de retornar-los - transformats o sense transformar- al tràfec jurídic patrimonial d'acord amb les finalitats peculiars de l'organisme i sempre que aquest actuï en l'exercici de les competències específiques que li han estat atribuïdes per Llei (article 3.1.f).

- Les entitats de dret públic amb personalitat jurídica pròpia, vinculades o dependents de qualsevol de les Administracions Públiques, sempre que:

1. Hagin estat creades per satisfer específicament necessitats d'interès general que no tinguin caràcter industrial o mercantil, i

2. Tinguin una d'aquestes característiques:

a) la seva activitat estigui majoritàriament finançada per les Administracions Públiques o altres entitats de dret públic,

b) que la seva gestió estigui sotmesa a un control per part d'aquelles,

c) que els seus òrgans d'administració, de direcció o de vigilància siguin nomenats en més de la meitat per les Administracions Públiques i altres entitats de dret públic.

Règim transitori d'acord amb la Disposició transitòria sisena:

1. Els òrgans de contractació que efectuin contractes compresos en l'àmbit de la Directiva 93/38/CEE, relativa als sectors d'aigua, energia, transports i telecomunicacions, no estaran obligats a complir, respecte a aquests contractes, les obligacions de publicitat en el Diari



Oficial de les Comunitats Europees prevista en la LCAP fins l'1 de gener de 1996 si es tracte de contractes d'obres o subministraments i fins l'1 de gener de 1997 si es tracta de contractes de consultoria i assistència, de serveis i de treballs específics i concrets no habituals.

2. En tant que no es produeixi la incorporació a la legislació espanyola del contingut de la Directiva 93/38/CEE, relativa als sectors d'aigua, energia, transports i telecomunicacions, les entitats de dret públic sotmeses íntegrament a la llei de Contractes de les Administracions Públiques, continuaran regint-se per les normes que, a la data de l'entrada en vigor de l'esmentada Llei, els resultin d'aplicació, subjectant-se en el seu desenvolupament als principis de publicitat i lliure concurrència propis de la contractació administrativa.

B) El segon nivell (d'APLICACIÓ DE LES NORMES DE LA LLEI SOBRE CAPACITAT DE LES EMPRESES, PUBLICITAT, PROCEDIMENTS DE LICITACIÓ I FORMES D'ADJUDICACIÓ), afecta a:

- Les entitats de dret públic que no reuneixin els requisits anteriorment esmentats, per als contractes següents:

- contractes d'obres d'import igual o superior a 681.655.208 pessetes, IVA exclòs, i

- contractes de consultoria i assistència, serveis i treballs específics i concrets no habituals relacionats amb els primers amb import igual o superior a 27.266.208 pessetes,

* sempre que la principal font de finançament provingui de transferències o d'aportacions de capital procedent directa o indirectament de les Administracions Públiques.

- Les entitats que, independentment de la seva naturalesa pública o privada, realitzin contractes:

- d'obres de la classe 50, grup 502 de la Nomenclatura General d'Activitats econòmiques de les Comunitats Europees (NACE), els de construcció relatius a hospitals, equipaments esportius, recreatius, o d'oci, edificis escolars o universitaris i edificis d'ús administratius, sempre que el seu import (IVA exclòs) sigui igual o superior a 681.655.208 pessetes, i

- contractes de consultoria i assistència, de serveis i de treballs específics i concrets no habituals i sempre que el seu import (IVA exclòs) sigui igual o superior a 27.266.208 pessetes,

* quan estiguin subvencionats directament per l'Administració en més del 50 per 100 del seu import.

C) El tercer nivell (APLICACIÓ DELS PRINCIPIS DE PUBLICITAT I CONCURRÈNCIA, excepte que la naturalesa de l'operació a realitzar sigui incompatible amb aquests principis) afecta a:

- Societats mercantils amb participació majoritària - directa o indirecta - de les Administracions Públiques o dels seus organismes autònoms o de les entitats de dret públic.



2. Per a la classificació de les entitats de dret públic en un o altre dels nivells d'aplicació de la LCAP als quals ens hem referit (aplicació íntegra o de determinats àmbits), cal tenir en compte que un cop analitzades les normes de creació i de desplegament de les entitats de dret públic de la Generalitat de Catalunya, l'element principal de classificació ve donat per l'eventual qualificació de les necessitats d'interès públic per a les quals foren creades, com de mercantils o d'industrials. Això és així ja que la resta de requisits exigits per l'article 1.2 es donen de manera general en totes elles.

Amb tot, caldria fer un estudi exhaustiu dels seus pressupostos per tal de precisar els percentatges de finançament públic en relació als ingressos privats que puguin tenir.

Concretament, en relació a la qualificació de les necessitats d'interès general per a les quals foren creades, cal tenir presents els següents criteris:

1. La naturalesa de la finalitat principal o l'objectiu per la qual varen ser creades, d'acord amb la seva norma de creació o amb els seus estatuts. Aquest és, d'acord amb la redacció literal de la LCAP, el criteri primer i més important.

2. La possible inclusió en la norma de creació d'una previsió dintre del règim financer de les entitats de dret públic per la qual es contempli, com a ingressos de l'entitat, el cobrament de determinats serveis prestats. Ara bé, aquest criteri que pot ser indicatiu en els casos dubtosos no és determinant necessàriament del caràcter mercantil de les necessitats d'interès públic que constitueixen el seu objecte.

3. L'anàlisi concreta de les funcions de cadascun dels ens als efectes de determinar si s'està efectuant una prestació de béns o de serveis en l'àmbit del mercat en concurrència amb l'oferta privada, de manera que la subjecció de l'entitats en tota la seva activitat a la LCAP pugui implicar situar-la en una situació desavantajosa de competència.

Aquest tercer criteri, tot i que no està contemplat específicament en l'article 1 de la Llei, respon a una interpretació sistemàtica del règim d'aplicació subjectiu de la LCAP. En aquest sentit, cal tenir present que es preveu (article 3.1.f) l'exclusió de l'àmbit de la Llei dels contractes de subministrament dels organismes autònoms comercials, industrials i financers (que en principi, estan tots ells subjectes íntegrament a la LCAP) quan aquestes adquisicions es realitzin amb el propòsit de retornar-los al tràfic jurídic.

Barcelona, 6 de juny de 1995