



INFORME JURÍDIC SOBRE L'EXPEDIENT DE CONTRACTACIÓ DELS SERVEIS DE MANTENIMENT I DE DESENVOLUPAMENT D'EVOLUTIUS I PROJECTES DE LA BANCA ELECTRÒNICA DE L'INSTITUT CATALÀ DE FINANCE

ANTECEDENTS

- I. Vista la memòria justificativa emesa pel Directora de Tecnologia i la Coordinadora de Projectes de Tecnologia de l'Institut Català de Finances, (ICF, en endavant), de data 25 de gener de 2023, la qual estableix la necessitat de la contractació del servei de manteniment del conjunt de sistemes de la Banca Electrònica, essent l'objectiu de la contractació fer una gestió dels correctius, de disposar d'un suport d'usuari, de la gestió de dades i de la gestió global de la plataforma de la Banca Electrònica de l'ICF així com una monitorització continuada per evitar incidents de ciberseguretat, de tal manera que l'entitat pugui donar servei als seus clients i usuaris.
- II. Vist que per Resolució de data 26 de gener de 2023, de la Consellera Delegada de l'Institut Català de finances es va acordar que s'iniciïn els tràmits per la incoació d'un expedient de contractació dels serveis de manteniment i de desenvolupament d'evolutius i projectes de la banca electrònica de l'Institut Català de Finances, , pel procediment obert, d'acord amb allò previst als articles 131 i següents i 156 a 159 de la LCSP.

FONAMENTS JURÍDICS

1. La Llei de Contractes del Sector Públic, Llei 9/2017, de 8 de novembre (en endavant, LCSP) incorpora dintre del seu àmbit subjectiu d'aplicació (art. 3.1.g) a les entitats de dret públic amb personalitat jurídica pròpia dependents del sector públic, com resulta ser el cas que ens ocupa on l'ICF és una entitat de dret públic sotmesa al dret privat depenent del Departament d'Economia i Hisenda de la Generalitat de Catalunya, i per tant es troba plenament sotmesa a l'esmentada LCSP. Així mateix, i atenent al mateix article 3 de la LCSP, s'ha de dir que l'ICF té la consideració de poder adjudicador no administració pública d'acord amb els criteris que incorpora l'esmentat cos normatiu.
2. Per altra banda, cal recordar que d'acord amb allò que disposa l'article 26 de la LCSP, els contractes celebrats pels ens del sector públic que no tinguin la consideració d'administració pública, com és ara el cas de l'ICF, seran qualificats com a contractes privats, i per tant es regiran en quant a la seva preparació i adjudicació, en defecte de normes específiques, per la pròpia LCSP i les seves disposicions desenvolupadores,



aplicant-se, així mateix, supletòriament la resta de normes de dret administratiu o, en el seu cas, les normes de dret privat que corresponguin en raó del subjecte o entitat contractant. En quant als seus efectes i extinció, aquests contractes es regiran pel dret privat.

Així mateix, s'ha de recordar que d'acord amb el que s'acaba d'exposar i atenent a allò que disposa l'article 27.2 de la LCSP, l'ordre jurisdiccional civil serà el competent per resoldre les controvèrsies que sorgeixin entre les parts en relació amb els efectes, compliment i extinció dels contractes privats. Aquest ordre jurisdiccional serà igualment competent per conèixer de quantes qüestions litigioses afectin a la preparació i adjudicació dels contractes privats que celebrin els poders adjudicadors no administració pública, sempre que aquests contractes no estiguin subjectes a regulació harmonitzada. Així mateix, i d'acord amb l'article 44.1.a de la LCSP, en tant en quant el valor estimat del contracte que es licita supera els 100.000 euros, aquest procediment de contractació si serà susceptible del recurs especial en matèria de contractació.

3. D'altra banda, l'article 122.7 de la LCSP imposa la necessitat prèvia a l'aprovació del plec de clàusules administratives particulars que ha de regir la contractació, que aquest sigui informat pel servei jurídic corresponent, tràmit al qual se li dona efectiu compliment mitjançant el present.

4. En el marc de l'anterior, la justificació del procediment contractual a seguir, entenem que resulta plenament ajustada als principis bàsics que han de regir en aquesta contractació, per aplicació d'allò que disposen els articles 131 i següents, 156 a 161, de la LCSP, referents al procediment obert, podent-se tramitar en aquest cas mitjançant procediment obert.

5. En quant a la conformació documental de l'expedient s'ha constatat l'existència a aquest dels següents documents:

- Memòria justificativa de la necessitat de la contractació.- Segons allò que disposen els articles 28 i 116 de la LCSP, s'incorpora a l'expedient la memòria justificativa de la necessitat de la contractació amb el contingut explícit que ara es referirà, fent esment expressament a la insuficiència de mitjans adequats i suficients per atendre el servei en qüestió sense tenir que recórrer a la contractació de mitjans externs. Per una banda, d'acord amb allò previst a l'article 99 de la LCSP, en aquesta es defineix l'objecte de la contractació i la necessitat de procedir a la seva contractació, així com es justifica suficientment la raó de la no divisió en lots d'aquest. També es fa explícita referència a la durada inicial dels serveis a contractar, així com a la possibilitat d'una o diverses pròrrogues, tot dintre dels marges que al respecte fixa l'article 29 de la LCSP, es concreta de forma precisa el pressupost màxim de la licitació, i el seu valor estimat, això és, el resultat de sumar el preu corresponent a la seva durada inicial i el corresponent a la



potencial pròrroga i a les modificacions previstes, que com a màxim s'estableix en el marc de la licitació, segons allò que estableixen els articles 100 a 102 de la LCSP i 204 LCSP. En quant a la concreció dels criteris de solvència que s'exigiran als licitadors, aquests es consideren adequats i proporcionals a la qualitat que requerirà el servei a contractar, dintre del que al respecte es regula als articles 90 i 92 de la LCSP, i d'igual manera es defineixen els criteris de valoració de les ofertes que es presentin, dintre així mateix del que al respecte regula l'article 145 de la LCSP. Finalment, recull explícitament la memòria que la tramitació es faci per procediment obert, ateses les circumstàncies i característiques concretes de la licitació. Per tant, vist el contingut global de l'esmentada memòria, aquesta es valora com ajustada als requeriments que a l'efecte defineix la LCSP.

- Certificat de suficiència de reserva de crèdit.- d'acord amb allò previst a l'article 116.3 de la LCSP s'acompanya certificat emès des de l'àrea de finances de l'ICF, el qual recull explícitament la suficiència de recursos als pressupostos de l'entitat per atendre els pagaments que derivaran de l'execució del contracte que es pretén licitar.
- Acord d'inici de l'expedient.- d'acord amb allò previst a l'article 116.1 de la LCSP, forma part de l'expedient acord de l'òrgan de contractació on es resol que s'iniciï la tramitació del corresponent expedient de contractació, vista la justificació d'aquest que es conté a la memòria justificativa abans referida i analitzada.
- Plec de clàusules administratives i quadre de característiques de la licitació.- s'incorporen a l'expedient d'acord amb allò previst a l'article 116.3 de la LCSP, amb el contingut que estipula l'article 122 de la LCSP, el qual, vist i analitzat, es valora com suficient, adequat i ajustat a la normativa reguladora de referència.
- Plec de prescripcions tècniques de la licitació.- s'incorpora a l'expedient d'acord amb allò previst a l'article 116.3 de la LCSP, amb el contingut que estipulen els articles 124 i següents de la LCSP, el qual, vist i analitzat, es valora com suficient, adequat i ajustat a la normativa reguladora de referència.

6. Finalment indicar que, a la licitació que ara s'informa, i d'acord amb allò previst als articles 106.1 i 107.1 de la LCSP, no s'estableix la necessitat de constituir garantia provisional, i es justifica adequadament d'igual forma la no necessitat de constituir la garantia definitiva, tal i com prescriuen respectivament, els articles esmentats.



CONCLUSIONS

Per tot l'expressat, s'informa favorablement sobre la legalitat del procediment per la contractació dels serveis de manteniment i de desenvolupament d'evolutius i projectes de la banca electrònica de l'Institut Català de Finances per tal de fer una gestió dels correctius, de disposar d'un suport d'usuari, de la gestió de dades i de la gestió global de la plataforma de la Banca Electrònica de l'ICF així com una monitorització continuada per evitar incidents de ciberseguretat, de tal manera que l'entitat pugui donar servei als seus clients i usuaris.

Barcelona, 27 de gener de 2023

Enric Acero Casas
Advocat ICAB 20692
DWF-RCD