



INFORME JURÍDIC SOBRE L'EXPEDIENT DE CONTRACTACIÓ PER A LA INSERCIÓ D'ANUNCIS A DIFERENTS XARXES SOCIALS DE LA CAMPANYA DE PUBLICITAT 2021 DE L'INSTITUT CATALÀ DE FINANCES (ICF).

ANTECEDENTS

I. Vista la memòria justificativa de data 5 de febrer de 2021, la qual estableix la necessitat de l'ICF de procedir a la contractació del servei d'inserció a xarxes socials d'anuncis de la campanya de publicitat 2021 de l'ICF.

II. Atesa aquella, en data 8 de febrer de 2021, el conseller delegat de l'ICF, com a òrgan de contractació d'aquest i en ús de les facultats que legalment li corresponen d'acord amb allò que disposa l'article 22 del Decret Legislatiu 4/2002, pel qual s'aprova el text refós de la llei de l'Institut Català de Finances; i el director de compres i serveis de l'ICF, als únics efectes de responsable del correcte desenvolupament del procés de contractació, van resoldre iniciar l'expedient de contractació del servei esmentat.

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 Coneixement 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 no supera els 100.000 euros, aquest procediment de contractació no serà susceptible del recurs especial en matèria de contractació, en quants a aquells actes recurribles que estipula l'esmentat article 44 de la LCSP.

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

4. La justificació del procediment contractual a seguir, de la concreció de condicions, entenem que resulta plenament ajustada als principis bàsics que han de regir en aquesta contractació, per aplicació d'allò que disposen l'article 221 de la LCSP, i la clàusula 34 del plec de clàusules administratives particulars de l'acord marc de serveis de gestió i inserció de publicitat institucional en els mitjans de comunicació per als departaments de l'Administració de la Generalitat de Catalunya, organismes i entitats que en depenen, licitat des del Departament de la Presidència de la Generalitat de Catalunya (codi d'expedient PR/2018/054), que regeixen la present contractació.

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 del servei a contractar, dintre dels marges que al respecte fixa l'article 29 de la LCSP, es concreta de forma precisa el pressupost màxim de la licitació, segons allò que estableixen els articles 100 a 102 de la LCSP. En quant al criteri preu, únic per a la valoració de les ofertes que es presentin, aquest es considera adient atès el caràcter de contractació derivada d'un acord marc previ, del qual resulta.



Finalment, recull explícitament la memòria que la tramitació es faci per procediment de concreció de condicions, ateses les circumstàncies i característiques concretes de la licitació, com a derivada de l'acord marc previ del Departament de la Presidència de la Generalitat de Catalunya (codi d'expedient PR/2018/054). 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.- aplica a aquesta licitació el plec de clàusules administratives particulars de l'acord marc de serveis de gestió i inserció de publicitat institucional en els mitjans de comunicació per als departaments de l'Administració de la Generalitat de Catalunya, organismes i entitats que en depenen, licitat des del Departament de la Presidència de la Generalitat de Catalunya (codi d'expedient PR/2018/054), el qual, va ser jurídicament informat favorablement pels serveis jurídics del Departament tramitador de l'esmentat acord marc.
- Condicions tècniques 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 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. A la licitació que ara s'informa, i d'acord amb allò previst als articles 106.1 de la LCSP, no s'estableix la necessitat de constituir garantia provisional, ni tampoc, d'acord amb el previst a l'article 107.1 de la LCSP, es preveu la necessitat de procedir a la constitució de cap garantia definitiva.

7. Recordar, així mateix, que d'acord amb el que disposen l'article 61 del Reglament (UE, EURATOM) n.º 1046/2018, sobre les normes financeres aplicables al pressupost general de la Unió, i l'article 64.2 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes



del Sector Públic, així com del que preveu el codi de principis i conductes recomanables en la contractació pública aprovat pel Govern de la Generalitat de Catalunya en data 1 de juliol de 2014, cas que aquesta licitació finalment impliqués la utilització de fons provinents de la Unió Europea, per fer front a les despeses que d'ella se'n derivin, les persones implicades en el procediment de contractació del servei en qüestió, d'acord amb les respectives funcions que els hi corresponen a cadascun individualment per raó del seu càrrec i rol a la licitació, hauran de signar una declaració responsable d'absència de conflictes d'interès, amb caràcter previ a l'obertura dels sobres A de les empreses que finalment es presentin al procés de contractació.

CONCLUSIONS

Per tot l'expressat, i de conformitat amb l'article 122.7 de la LCSP, s'informa favorablement sobre la legalitat del procediment per a la contractació mitjançant l'adjudicació per procediment de concreció de condicions del servei d'inserció a xarxes socials d'anuncis de la campanya de publicitat 2021 de l'ICF.

David Fernández Pérez
Advocat de la Generalitat de Catalunya