



INFORME TÈCNIC SOBRE L'EXCLUSIVITAT EN LA CONTRACTACIÓ DE SERVEI PROFESSIONAL I HONORARIS D'ASSESSORAMENT JURÍDIC RESPECTE L'APROVACIÓ DEL PLA TERRITORIAL SECTORIAL D'ENERGIES RENOVABLES DE CATALUNYA

Tenint en compte el que disposa l'article 131 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (d'ara endavant LCSP), els procediments d'adjudicació poden classificar-se en procediments ordinaris i procediments especials o extraordinaris, que són aquells que només poden utilitzar-se en els supòsits previstos legalment.

Entre els procediments especials es troben els procediments amb negociació i, dins d'aquests, té una especial rellevància el procediment negociat sense publicitat.

Doncs bé, els supòsits en què els òrgans de contractació poden adjudicar contractes utilitzant el procediment negociat sense la prèvia publicació d'un anunci de licitació es troben relacionats (amb caràcter de numerus clausus) a l'article 168 de la LCSP, i entre ells es troba el següent (168.a.2n):

“Quan les obres, els subministraments o els serveis només puguin ésser encomanats a un empresari determinat, per alguna de les raons següents: que el contracte tingui per objecte la creació o adquisició d'una obra d'art o representació artística única no integrant del Patrimoni Històric Espanyol; que no existeixi competència per raons tècniques; o que procedeixi la protecció de drets exclusius, inclosos els drets de propietat intel·lectual i industrial. La inexistència de competència per raons tècniques i la protecció de drets exclusius, inclosos els drets de propietat intel·lectual i industrial, només s'aplicaran quan no existeixi una alternativa o substitut raonable i quan l'absència de competència no sigui conseqüència d'una configuració restrictiva dels requisits i criteris per adjudicar el contracte.”

La Directiva 2014/24/UE exclou formalment de l'àmbit de la contractació pública els serveis jurídics d'assessorament i representació en judici prestats per advocats en qualsevol àmbit o especialitat del Dret, per la seva pròpia naturalesa i funció, i també perquè en l'elecció de l'advocat per part d'un poder adjudicador hi ha un clar element de confiança que ha de prevaldre davant del principi de competència. La STJUE de 6 de juny de 2019 (C-264/18) es va pronunciar a favor de la compatibilitat d'aquesta exclusió amb el principi d'igualtat, indicant que únicament s'excloïa la representació legal d'un advocat al seu client en un procediment davant una instància



internacional d'arbitratge o de conciliació, davant els òrgans jurisdiccionals o les autoritats públiques d'un Estat membre o d'un tercer país i davant els òrgans jurisdiccionals o institucions internacionals, així com també l'assessorament jurídic prestat com a preparació d'aquest procediment o davant la possibilitat que es produeixi. I afegia que aquests serveis només es conceben en el marc d'una relació intuitu personae entre l'advocat i el seu client, marcada per la més estricta confidencialitat”.

Aquesta relació es caracteritza per la lliure elecció del seu defensor, i la relació de confiança que uneix el client amb el seu advocat dificulta la descripció objectiva de la qualitat esperada dels serveis que hagin de prestar-se. I la confidencialitat podria veure's amenaçada per l'obligació del poder adjudicador de precisar les condicions d'adjudicació d'aquest contracte i la publicitat que ha de donar-se a aquestes condicions.

La raó de l'exclusió rau en el caràcter singular de la prestació, en què conflueixen la confidencialitat i la creació intel·lectual — significant aquest reconeixement de la intel·lectualitat dels serveis jurídics, qüestió no sempre pacífica — conformant una relació sui generis, de caràcter onerós, però respecte de la qual procedeix excloure les regles de la contractació pública, ja que aquí no han d'operar els principis vinculats a la tensió competitiva del mercat. La confiança mútua, com a base de la relació entre advocat i client prevista a l'article 4 del Codi Deontològic de l'Advocacia Espanyola, que implica l'adopció de decisions de caràcter intel·lectual com a part de l'estratègia processal, determina la improcedència d'utilitzar procediments competitius, atès que la prestació no és pròpiament de mercat en sentit estricte, ja que no és possible la “homogeneïtzació d'ofertes” — STS, Sala 3a, Secció 6a, de 3 d'abril de 1990 (Ar. RJ 1990/3578).

CONCLUSIÓ

Sobre la base d'aquestes consideracions, aquest tècnic considera procedent la contractació directa i mitjançant un procediment negociat sense publicitat dels servei professional i honoraris d'assessorament jurídic respecte l'aprovació del Pla Territorial Sectorial d'Energies Renovables de Catalunya, tot això segons queda regulat en la concessió administrativa original.

Tremp, Pallars Jussà, en data de la signatura electrònica

