

Dijous, 28 de març de 2013

ADMINISTRACIÓ LOCAL

Diputació de Barcelona. Secretaria General

ANUNCI sobre l'aprovació inicial del plec de clàusules administratives generals de contractació de la Diputació de Barcelona, adequat al text refós de la Llei de contractes del sector públic

El Ple de la Diputació de Barcelona, en sessió de data 21 de març de 2013, ha aprovat per unanimitat un Dictamen el text íntegre del qual és el següent:

"1. ANTECEDENTS.

1.1. PLECS DE CLÀUSULES ADMINISTRATIVES GENERALS DE LA DIPUTACIÓ DE BARCELONA.

En data 1.10.2009, el Ple de la Diputació de Barcelona va adoptar, entre d'altres, els acords següents:

"Primer. Aprovar definitivament els Plecs de clàusules administratives generals de contractació de la Diputació de Barcelona, adequats a la Llei estatal 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic, aplicables als tipus de contractes que s'indicaran.

Segon. El text d'aquests Plecs és el mateix que apareix publicat en el *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* núm. 15, de 17.1.2009, en referència als tipus de contractes següents:

- Contractes de serveis i de subministraments, a altres contractes administratius i als privats elaborats per la Diputació de Barcelona (PCAG SEA, annex I, p 14 a 30);
- Contractes d'obres i instal·lacions i als de concessió d'obra pública elaborats per la Diputació de Barcelona (PCAG COI-CCOP, annex II, p 30 a 51).

Tercer. Trametre a l'Administració de l'Estat i a la de la Generalitat de Catalunya, en el termini de quinze dies, l'acord d'aprovació definitiva dels Plecs i el text íntegre d'aquests publicat en el *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* esmentat a l'apartat anterior.

Quart. Comunicar els presents acords a la Comissió Jurídica Assessora, atès el caràcter preceptiu del seu Dictamen en relació amb els Plecs de clàusules administratives generals de contractació de la Diputació de Barcelona, i tot això en aplicació del que disposen els articles 278 del text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, 8.3.m) de la Llei 5/2005, de 2 de maig, de la Comissió Jurídica Assessora, i 6.2 i 38.4 del Reglament d'organització i funcionament de la Comissió Jurídica Assessora, aprovat pel Decret 69/2006, d'11 d'abril.

Cinquè. Publicar en el *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* i en el DOGC sengles anuncis sobre l'aprovació definitiva dels Plecs en referència al seu text íntegre publicat en el *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* esmentat a l'apartat segon.

Sisè. Deixar sense efecte qualsevol plec, resolució o acord que s'oposi als presents acords.

Setè. Fer públics els presents acords, el Dictamen que els proposa i la resta dels antecedents mitjançant la seva inserció en la pàgina web de la Diputació de Barcelona (www.diba.cat).

L'anunci de l'aprovació definitiva dels PCAG es publicà en el *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* núm. 265, de 5.11.2009 (pàg. 32), fet que va determinar la seva entrada en vigor, tot això d'acord amb els art. 65.3 i 66.1 del Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals (ROAS), aprovat per Decret 179/1995, de 13 de juny, i 65.2 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les Bases del règim local, i de conformitat amb les previsions de la respectiva disposició final única dels esmentats Plecs; la referència d'aquesta publicació fou anunciada, al seu torn, en el Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya (DOGC) núm. 5502, del 10.11.2009 (pàg. 83917).

Sobre aquests Plecs s'ha de precisar que l'aprovació definitiva havia estat precedida del Dictamen núm. 247/09 de la Comissió Jurídica Assessora, aprovat en data 30.7.2009 i emès en sentit favorable a la proposta formulada per la Diputació de Barcelona.

Dijous, 28 de març de 2013

1.2. PLECS DE CLÀUSULES ADMINISTRATIVES GENERALS POSATS A DISPOSICIÓ DELS MUNICIPIS I ALTRES ENTITATS LOCALS DE BARCELONA.

En data 13.1.2009, per la Presidència de la Corporació va dictar-se un Decret, la part dispositiva del qual era la següent:

"Primer. Aprovar la realització d'una actuació d'assistència i cooperació local de la Diputació per als municipis i altres entitats locals de la província de Barcelona, consistent en posar a la seva disposició uns plecs de clàusules administratives generals de contractació de caràcter estàndard, adequats a la Llei estatal 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic.

Segon. Aprovar els Plecs de clàusules administratives generals de contractació de caràcter estàndard aplicables als:

- Contractes de serveis i de subministraments, a altres contractes administratius i als privats elaborats per la Diputació de Barcelona (PCAG SEA, annex I a la present Resolució).
- Contractes d'obres i instal·lacions i als de concessió d'obra pública elaborats per la Diputació de Barcelona (PCAG COI-CCOP, annex II).

Tercer. Aprovar les Memòries justificatives dels PCAG de contractació de caràcter estàndard SEA i COI-CCOP (annexos III i IV, respectivament).

Quart. Publicar els PCAG de contractació de caràcter estàndard SEA i COI-CCOP en el *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* i en Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya.

Cinquè. Fer públiques la present resolució i les Memòries Justificatives dels PCAG de contractació de caràcter estàndard SEA i COI-CCOP mitjançant la seva inserció en la pàgina Web de la Diputació de Barcelona (www.diba.cat)."

Sobre aquesta actuació d'assistència i cooperació local de la Diputació interessa destacar els aspectes següents:

- a) L'aprovació dels PCAG estàndard havia estat precedida del Dictamen núm. 268/08 de la Comissió Jurídica Assessora, aprovat en data 30.10.2008 i emès en sentit favorable a la proposta formulada per la Diputació.
- b) Els PCAG van ser publicats en el *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* núm. 15, del 17.1.2009 (pàgines 14 a 51), i en el DOGC núm. 5304, del 26.1.2009 (pàg. 5490 a 5568).
- c) Ultra la coincidència material que sempre han tingut els PCAG de la Diputació i els posats a disposició dels ens locals, acreditada en les actuacions de 1995 i de 2002, en la de 2009 la remissió formal era la mateixa; concretament als textos publicats en el *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* núm. 15, del 17.1.2009.

1.3. MODIFICACIONS INTRODUÏDES EN LA L 30/2007 I APROVACIÓ DEL TEXT REFÓS DE LA LLEI DE CONTRACTES DEL SECTOR PÚBLIC.

Des que fou promulgada la L 30/2007, de 30.10, de Contractes del Sector Públic, diferents lleis han introduït un nombre significatiu de modificacions, que han donat una nova redacció a determinats preceptes o han incorporat noves disposicions. Aquestes lleis han estat les següents:

- RD Llei 6/2010, de 9.4, de mesures per a l'impuls de la recuperació econòmica i l'ocupació.
- Reial decret llei 8/2010, de 20.5, pel qual s'adopten mesures extraordinàries per a la reducció del dèficit públic.
- Llei 14/2010, de 5.7, d'infraestructures i els serveis d'informació geogràfica a Espanya.
- Llei 15/2010, de 5.7, de modificació de la Llei 3/2004, de 29 de desembre, per la qual s'estableixen mesures de lluita contra la morositat en les operacions comercials.
- Llei 34/2010, de 5.8, de modificació de les lleis 30/2007, de 30.10, de contractes del sector públic, 31/2007, sobre procediments de contractació en els sectors de l'aigua, l'energia, els transports i els serveis postals, i 29/1998, de 13.7, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, per a adaptació a la normativa comunitària de les dues primeres.
- Llei 35/2010, de 17.9, de mesures urgents per a la reforma del mercat de treball.

Dijous, 28 de març de 2013

- Llei 2/2011, de 4.3, d'economia sostenible; el Reial decret llei 5/2011, de 29.4, de mesures per a la regularització i control de l'ocupació no declarada i el foment de la rehabilitació d'habitatges.
- Llei 24/2011, d'1.8, de contractes del sector públic en els àmbits de la defensa i la seguretat.
- Llei 26/2011, d'1.8, d'adaptació normativa a la Convenció internacional sobre els drets de les persones amb discapacitat.

És per això que la Disposició final trenta-dosena de la Llei 2/2011, de 4.3, d'economia sostenible, autoritzà el Govern per elaborar un text refós de la Llei de contractes del sector públic (TRLCSP), el qual va ser aprovat pel RD Legislatiu 3/2011, de 14.11, l'entrada en vigor del qual es produí el 16.12.2011.

Les variacions introduïdes en la L 30/2007 han estat molt significatives, algunes tan rellevants com la refosa en un sol acte de l'adjudicació provisional i la definitiva (L 34/2010), o el nou règim de modificació dels contractes, en el sentit de restringir les seves possibilitats (L 2/2011). Aquestes variacions, a les que s'uneix el fet que el TRLCSP/2011 ha reenumerat tot el seu articulat, han fet necessària l'elaboració d'uns nous Plecs adaptats a la normativa vigent.

1.4. NATURALESA DELS PLECS DE CLÀUSULES ADMINISTRATIVES GENERALS, FUNCIONS QUE COMPLEIXEN RESPECTE DE LES ENTITATS LOCALS DE CATALUNYA I DICTAMEN DE LA COMISSIÓ JURÍDICA ASSESSORA.

1.4.1. Funcions que compleixen els Plecs de Clàusules Generals.

En síntesi, els PCAG compleixen respecte dels ens locals de Catalunya les funcions següents:

1. Regular totes les contractacions que licitin i formalitzin aquestes entitats, funció aquesta que resulta de les previsions normatives que es transcriuen a continuació:

1.a) Art. 66 del Reglament general de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques (RGLCAP), aprovat pel Reial Decret 1098/2001, de 12 d'octubre, el qual prescriu:

"1. Los pliegos de cláusulas administrativas generales contendrán las declaraciones jurídicas, económicas y administrativas, que serán de aplicación, en principio, a todos los contratos de un objeto análogo además de las establecidas en la legislación de contratos de las Administraciones públicas.

2. Los pliegos se referirán a los siguientes aspectos de los efectos del contrato:

- a) Ejecución del contrato y sus incidencias.
- b) Derechos y obligaciones de las partes, régimen económico.
- c) Modificaciones del contrato, supuestos y límites.
- d) Resolución del contrato.
- e) Extinción del contrato, recepción, plazo de garantía y liquidación."

1.b) Art. 278.2 del Text refós de la Llei municipal i de Règim Local de Catalunya, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28.4 (TRLCat/2003), que disposa:

"Els plecs de clàusules administratives generals han de referir-se necessàriament als aspectes següents:

- a) L'execució del contracte i les incidències d'aquest.
- b) Els drets i les obligacions de les parts i el règim econòmic.
- c) Les modificacions del contracte, amb indicació dels supòsits i dels límits.
- d) Les causes de resolució del contracte.
- e) La conclusió del contracte, les recepcions, el termini de garantia i la liquidació."

2. Donar cobertura als requeriments sobre publicitat dels plecs de clàusules administratives particulars, els quals no són exigibles en el cas que l'ens local hagi aprovat plecs generals, tal com estableix l'art. 277.1 del TRLCat/2003:

"Els plecs de clàusules administratives, un cop aprovats, s'han d'exposar al públic durant un termini mínim de vint dies, i s'ha d'anunciar al BOP i al DOCG, perquè s'hi puguin presentar reclamacions, les quals han d'ésser resoltes pel mateix òrgan de contractació. Aquest requisit no s'ha de complir si s'han aprovat prèviament clàusules administratives generals."

Dijous, 28 de març de 2013

1.4.2. Naturalesa dels Plecs de Clàusules Generals i Dictamen de la Comissió Jurídica Assessora.

Sobre la naturalesa dels PCAG i la intervenció en la seva tramitació de la Comissió Jurídica Assessora cal recordar les determinacions i formular les consideracions següents:

Primera. L'art. 278.1 del TRLCat/2003 disposa: "Els ens locals poden aprovar plecs de clàusules administratives generals, previ informe de la Comissió Jurídica Assessora. Aquests plecs han de contenir les determinacions jurídiques, econòmiques i administratives típiques que s'han d'aplicar a tots els contractes d'objecte anàleg i les determinacions exigides per la legislació aplicable a la contractació laboral."

Aquest precepte es complementa amb el 278.3 del mateix text que prescriu: "L'aprovació dels plecs de clàusules administratives generals correspon al ple, d'acord amb el procediment establert per a les ordenances locals. Abans de l'aprovació inicial i de la definitiva, és necessari l'informe del secretari o secretària i l'interventor o interventora de la corporació."

Segona. L'art. 144 del TRLCSP/2011, al seu torn, determina que: "Las Comunidades Autónomas y las entidades que integran la Administración Local podrán aprobar pliegos de cláusulas administrativas generales, de acuerdo con sus normas específicas, previo dictamen del Consejo de Estado u órgano consultivo equivalente de la Comunidad Autónoma respectiva, si lo hubiera."

Tercera. D'acord amb la L 5/2005, de 2 de maig, de la Comissió Jurídica Assessora, poden diferenciar-se dos tipus de dictàmens en relació amb els PCAG:

a) Els de caràcter preceptiu, referits als PCAG que cada entitat local aprovi en aplicació de l'art. 278.1 i.3 del TRLCat/2003, posat en relació amb l'art. 8.3.m) de la L 5/2005, que atribueix el caràcter preceptiu esmentat a "qualsevol altra matèria que sigui competència de la Generalitat respecte a la qual les lleis estableixin l'obligació de demanar dictamen".

b) Els dictàmens de caràcter facultatiu previstos per als "plecs de clàusules administratives de contractació de caràcter estàndard", en exercici de la funció consultiva que la L 5/2005 li atribueix (art. 9.1.b).

Del contrast entre ambdós tipus de plecs resulten les consideracions següents:

1. Difereixen quant a la seva naturalesa i procediment de tramitació, per tal com els primers tenen caràcter normatiu i han de ser tramitats com a ordenances, mentre que els segons inicialment no són més que un model o tipus, segons la definició que d'estàndard dona el Diccionari de l'Institut d'Estudis Catalans (edició 2007, pàg. 728).

2. Això no obstant, materialment el seu contingut és el mateix, o com a mínim aquesta ha estat la tònica d'actuació de la Diputació en el passat (anys 1995, 2002 i 2009).

3. Resulta de les consideracions anteriors la conclusió de la vinculació directa entre ambdós tipus de PCAG, a partir de la seva coincidència textual, fet que es considera rellevant a l'hora d'articular la tramitació dels PCAG per la Diputació, ja sigui per a si mateixa, com a ordenança, ja sigui per a les entitats locals, com a actuació d'assistència i cooperació local.

I va ser en coherència amb aquestes consideracions que es va procedir a la tramitació d'ambdós PCAG, els estàndard i els de la Diputació, a què s'ha fet referència als apartats 1.1 i 1.2, circumstància destacada per la mateixa Comissió Jurídica Assessora (Memòria d'Activitats, 2009, pàg. 205).

2. APROVACIÓ DEL NOU PLEC DE CLÀUSULES ADMINISTRATIVES GENERALS DE CONTRACTACIÓ.

2.1. CONFIGURACIÓ I ESTRUCTURACIÓ DEL NOU PLEC DE CLÀUSULES ADMINISTRATIVES GENERALS DE CONTRACTACIÓ.

Una vegada constatada la necessitat d'uns nous PCAG adaptats al TRLCSP, es van iniciar els treballs d'elaboració en el si de la Secretaria General. De resultes d'aquests treballs, en data 4.3.2013, s'han ultimat els documents següents:

- Projecte de Plec de clàusules administratives generals de contractació aplicables als contractes de serveis, de subministraments, d'obres i instal·lacions, de concessió d'obra pública, a altres contractes administratius i als privats.

- Memòria de fonamentació del Projecte de Plec.

Dijous, 28 de març de 2013

Sobre la configuració del Projecte elaborat han de destacar-se els criteris d'estructuració següents:

Primer. Pel que fa al contingut mínim necessari del PCAG s'han observat les prescripcions de l'art. 278.2 del TRLCat/2003, que -com ja s'ha dit- disposa:

"Els plecs de clàusules administratives generals han de referir-se necessàriament als aspectes següents:

- a) L'execució del contracte i les incidències d'aquest.
- b) Els drets i les obligacions de les parts i el règim econòmic.
- c) Les modificacions del contracte, amb indicació dels supòsits i dels límits.
- d) Les causes de resolució del contracte.
- e) La conclusió del contracte, les recepcions, el termini de garantia i la liquidació."

Segon. S'unifica en un sol PCAG la regulació de tots els contractes típics, abandonant el dualisme que havia presidit els PCAG de 1995, 2002 i 2009 entre els relatius a contractes d'obres (i concessió d'obra pública, en el darrer), d'una banda, i els relatius a tots els altres contractes típics, de l'altra.

Tercer. El pes del nou PCAG únic passa a pivotar sobre el títol de disposicions relatives a l'execució del contracte (Títol III), quina versió anterior es reordena classificant els seus continguts en sis capítols segons l'ordre dels continguts mínims prescrit pel TRLCat/2003 (278.2). Cadascun dels susdits sis capítols, al seu torn, es divideix, com a mínim, en dues seccions: una de determinacions comunes a tots els tipus de contractes, i l'altra/es de determinacions específiques relatives als contractes que ho necessitin (particularment, com és obvi, al d'obres i instal·lacions). Aquest títol passa a tenir vis atractiva, incorporant continguts dels antics capítols sobre l'expedient de contractació (p.e., de clàusules sobre el règim econòmic) i dels títols de determinacions específiques a cada contracte típic (p.e., de les clàusules sobre règim econòmic i sobre causes i efectes específics de resolució), que es suprimeixen.

Quart. S'ha fet un buidatge de totes les clàusules que eren reproducció de previsions de la LCSP (o la seva actual concreció en el TRLCSP), tot seguint la recomanació que havia estat efectuada per la Comissió Jurídica Assessora de la Generalitat de Catalunya (Dictamen 268/08), amb algunes excepcions puntuals que es justifiquen, en uns casos, per imperatiu de la pròpia llei en establir continguts mínims de difícil concreció a nivell d'un PCAG (vg, la clàusula sobre la modificació, o la relativa a les causes generals de resolució), en uns altres, per la connexió amb la particularitat local. Així, de dos Plecs amb 93 i 115 clàusules i 4 disposicions, s'ha passat a un de sol amb 87 clàusules i 3 disposicions.

Cinquè. S'ha procedit a incorporar al PCAG algunes de les clàusules d'estil més habituals dels models de plecs de clàusules administratives particulars aplicats pels serveis corporatius de la Diputació de Barcelona.

Sisè. Finalment, per tendir a garantir una certa estabilització del text enfront de la volatilitat numeral de les bases jurídiques aplicables, s'han substituït totes les mencions de remissió a preceptes concrets de la llei per la genèrica de "la normativa general de contractació".

2.2. OPCIONS CORPORATIVES EN EL PLEC i REMISSIÓ A LA MEMÒRIA.

Precisats els criteris d'estructuració següents, hom es remet a la Memòria que detalla els antecedents i les bases jurídiques de les clàusules.

Sense perjudici d'aquesta remissió, però, val a ressaltar les principals opcions corporatives adoptades en el Plec, d'acord amb el detall següent:

- Clàusula 9 (Plec de Clàusules Administratives Particulars): s'hi pren l'opció corporativa d'excloure la possibilitat d'estipulacions del plec de clàusules administratives particulars que siguin contràries al propi PCAG.

Contràriament al TRLCSP, 115.5, el TRLMRLC/2003, 278 no preveu la possibilitat de la inclusió d'estipulacions contràries, sinó que redueix la modificació dels plecs generals als seus termes més estrictes i rigorosos: el procediment de modificació d'ordenança, en congruència amb la naturalesa jurídica dels plecs generals, que barra el pas a qualsevol exempció en aplicació del principi d'inderogabilitat singular dels reglaments (L30/1992, art. 52.2). I és en raó d'aquesta previsió de la legislació catalana que es va incloure aquesta opció a la redacció als Plecs de 1995, 2002, 2009 i, ara als de 2012-13, atès per altra banda el caràcter no bàsic del precepte relatiu a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa (L 13/1995, art. 51; TRLCAP/2000, art. 50; LCSP/2007, art. 99.5; i TRLCSP/2011, 115.5).

Dijous, 28 de març de 2013

La CJA remarcà aquesta opció i la validà en precisar que no es pot afirmar que sigui contrària a l'ordenament (Dictamen 268/08).

- Clàusula 10.5 (Contractes menors): es manté com a opció corporativa el caràcter facultatiu de la consignació de prescripcions en la formalització d'aquests contractes quan resulti necessari per a la seva correcta execució.

Aquesta opció es pren, d'una banda, sobre la base jurídica del TRLCSP, DF 2a..3, darrer incís, en establir que les exigències per als contractes menors establertes a l'art. 111.1 del propi TRLCSP tenen el caràcter de mínimes, i, de l'altra, sobre l'experiència de gestió corporativa. I també, tal com s'indica a la pròpia clàusula, es pren sens perjudici de les especialitats per al contracte menor d'obres.

- Clàusula 13.2, segon paràgraf (Documentació a presentar a les licitacions): s'hi manté l'opció de reduir l'abast del requisit de presentació de la validació de procura dels licitadors, exigint-lo sols a l'adjudicatari en el moment previ a l'adjudicació del contracte.

Aquesta opció, adoptada en l'antecedent del PCAG'02, 19, es basa en una certa analogia respecte al nou context de desregulació documental que va instaurar la L 53/99 (declaracions responsables). En aquest ajornament del tràmit, la Corporació es reserva l'exigència de les responsabilitats que escaiguin, així com el confiscació de la garantia provisional que s'hagués eventualment constituït, sota la premissa de considerar la manca de validesa del poder com a retirada injustificada de l'oferta.

La menció ara afegida en aquest segon paràgraf respecte a l'antecedent ("... del licitador que resulti proposat com a adjudicatari...") prové dels canvis estructurals propiciats per la reforma de la L 34/2010 en suprimir la dualitat entre adjudicació provisional i definitiva i donar carta de naturalesa a la proposta d'adjudicació.

- Clàusula 14 (Terminis per a la presentació de proposicions): Es pren la mesura organitzativa, referida al dies ad quem del termini, de diferir-lo al dia laborable següent quan acabi en dissabte, diumenge o festiu.

Es persegueix, en ús de la potestat d'autoorganització de la Corporació, establir una regla general que permeti sempre la conciliació entre el dies ad quem i que aquest dia sigui laborable, tot tenint en compte que amb el redactat proposat el següent dia laborable coincidirà amb el següent dia hàbil, llevat d'aquells casos en què, de no aplicar-se la fórmula proposada, la finalització del termini s'escauria en dissabte (dia hàbil però no laborable), coincidència poc habitual al llarg de l'any, però que, com a mínim, sempre es dona en el dissabte de Pasqua.

- Clàusula 16 (Informació als licitadors): La base jurídica del TRLCSP, 158.2 estableix un règim de sol·licitud d'informació addicional sobre els plecs i/o documentació complementària per part de les empreses interessades en la licitació, deixant a l'arbitri de l'OdC fixar amb quina antelació, en relació amb la data final del termini de recepció d'ofertes, podran exercir aquesta facultat. En relació amb aquesta previsió, es pren l'opció corporativa de no deixar aquesta determinació a l'albir de la casuística de les Clàusules Particulars i d'establir-la ja amb un criteri fix (9 dies naturals) en el nivell del propi PCAG, de manera que al termini mínim legal de 6 dies se n'hi afegirien 3, necessaris per lliurar la documentació.

- Clàusula 17.3, primer i segon paràgrafs (Obertura i examen de proposicions): S'opta per considerar com a error subsanable en un termini màxim de tres dies hàbils la manca de signatura de l'oferta econòmica o tècnica, aclarint que, per motius de seguretat, es farà per la Mesa un examen previ sobre la coherència global de l'oferta econòmica i tècnica presentada abans de concedir el termini de subsanació, i de què l'omissió de complimentar aquest es considerarà retirada injustificada de l'oferta.

Aquesta opció, fonamentada en la jurisprudència antiformalista consolidada sobre el criteri de subsanabilitat, es manté des del PCAG'02, en el qual es va introduir en base al precedent significatiu, a l'àmbit de la subhasta, en la decisió de la Mesa de contractació del Banc d'Espanya de 25.04.94 en la licitació del concurs per a l'adjudicació de la gestió de Banesto.

- Clàusula 17.3, quart paràgraf (Obertura i examen de proposicions): En relació amb l'eventual prevalença dels documents signats en el format en paper o en un altre en cas de discordança entre ells en el contingut d'una mateixa proposició econòmica i/o tècnica, s'opta per fer prevaldre el de format signat en paper.

Havent-se plantejat el grup de treball si havia de prevaldre la proposició en format digital firmat mitjançant l'ús dels certificats de signatura electrònica reconeguts per la normativa de la seu electrònica de la Diputació de Barcelona, regulació que s'adapta a les possibilitats de la DA 7a de la Llei 26/2010 (modificada per la L 10/2011, de simplificació i

Dijous, 28 de març de 2013

millorament de la regulació normativa, art. 187), s'ha optat per codificar la pràctica administrativa majoritària existent actualment a la Corporació.

- Clàusula 19.2 (Garantia definitiva): Respecte als "casos especials" d'excepció a la regla general del límit del 5% en què es pot fixar una garantia complementària addicional de fins al 5% del preu del contracte, casos quina determinació resta a la discreció de l'òrgan de contractació per establir-les a les Clàusules Particulars, s'opta per tipificar-ne amb caràcter general un de particular en el propi PCAG: el cas d'adjudicació a ofertes incurses en presumpció de baixa temerària o desproporcionada.

La inserció d'aquest supòsit particular prové de la supressió de la seva antiga configuració com a garantia complementària autònoma a la clàusula precedent en el PCAG'09, supressió que es basa en la desaparició definitiva, tant a la LCSP com al TRLCSP, de l'antecedent legal del TRLCAP, 36.4 (introduït per la L 53/1999): imposició d'una GD del 20% de l'import d'adjudicació en aquests supòsits.

- Clàusula 22.2.b) (Formalització del contracte): Entre les actuacions que es reserva la Corporació com a conseqüència de què el contracte no pugui formalitzar-se (i, per tant, no pugui perfeccionar-se) per causes imputables a l'adjudicatari, cal esmentar-ne per la seva rellevància, per bé que no pugui considerar-se pròpiament una opció corporativa, la possibilitat de requerir la documentació referida a la clàusula 18 (Requeriment previ per a l'adjudicació) al licitador següent segons l'ordre en què hagin restat classificades les ofertes, als efectes de procedir a una nova adjudicació.

En relació amb aquesta conseqüència de requerir la documentació al licitador següent, s'estableix l'analogia respecte al supòsit del licitador proposat com a adjudicatari, contemplat a la clàusula 18, en exercici del principi d'autonomia local i de la potestat reglamentària de la Diputació per tal d'omplir el buit legal que ha restat quan el legislador s'ha oblidat d'aquest supòsit final [l'últim incís del TRLCSP, 151.2, sobre la possibilitat de proposar l'adjudicació al següent licitador, no té correspondència en aquesta seu de formalització del contracte], que duria com a conseqüència que el contracte restés als llimbs, ja que si el licitador adjudicatari no firma no hi ha contracte atès que aquest no es perfeccionarà i, en conseqüència, tampoc no serà possible la seva resolució. Aquesta interpretació analògica ha estat confirmada en l'Informe 2/2012, de 30 de març, de la JCCA/GENCAT, en la seva consideració jurídica II.4 i conclusió 4, on també especifica que si sols hi concorria l'empresa adjudicatària el procediment s'haurà de declarar desert.

- Clàusula 26.5 (Elaboració, supervisió i aprovació del projecte, i responsabilitat dels seus autors): Quant a la responsabilitat dels professionals aliens a la Corporació que realitzin el projecte, se'ls demana, alternativament a l'exigència de subscripció de la pòlissa d'assegurança de RC, l'aportació del projecte amb el visat col·legial corresponent.

Aquesta possibilitat s'acull complementàriament, seguint la recomanació de la CJA (Dictamen 268/08), sota la premissa que el visat del COAC és un condicionant col·legial intern per a la subscripció de la pòlissa corporativa de responsabilitat i que, com a tal, no aporta res substantivament al requisit d'haver de subscriure la pòlissa que ja estableix el PCAG en el primer incís d'aquest cinquè apartat de la clàusula.

- Clàusula 35 (Inici del termini d'execució [del contracte d'obres]): Es pren l'opció d'incorporar la possibilitat de formalització d'una acta específica d'inici de les obres, que marcaria també l'inici del termini sens perjudici dels mínims establerts (inici del còmput des de la data de formalització de l'acta de comprovació del replanteig, o bé des de la notificació de l'aprovació del pla de seguretat i salut elaborat pel contractista si aquesta notificació és posterior a aquella).

- Clàusula 40.1 (Direcció facultativa de l'obra): es pren l'opció de què en cas de designar tècnics aliens a la Corporació per a aquesta funció, mitjançant contracte de serveis a tal efecte, la representació de l'Entitat pot correspondre no sols al Cap del Servei promotor de les obres, sinó també a un tècnic designat d'aquest mateix Servei.

(Quan es designa per a la funció de la Direcció de l'obra un tècnic del personal de la pròpia Corporació, aquell serà, a més, el representant d'aquesta davant el contractista).

- Clàusula 40.6 (Direcció facultativa de l'obra): Es pren l'opció d'establir l'obligatorietat de la subscripció d'una pòlissa d'assegurança de responsabilitat civil als professionals aliens als serveis tècnics de la pròpia Corporació que assumeixin la Direcció facultativa de l'obra o bé la Coordinació en matèria de seguretat i salut en el treball / tècnic en prevenció de riscos laborals, a l'aportació de la qual estarà condicionada la signatura dels contractes de serveis respectius.

- Clàusula 41.2 (Delegació i personal d'obra del contractista): Es reserva a la Corporació el dret de fer retirar de l'obra aquells empleats del contractista quines actituds, a criteri de la Direcció de l'obra, siguin perjudicials per a la bona marxa dels treballs.

Dijous, 28 de març de 2013

Aquesta opció es va introduir en l'antecedent del PCAG'02, 47 i es prengué en base a la facultat genèrica prevista al RGLCAP, 94 en relació al 95 i, específicament, al precedent de la pràctica de la Comissió CE, formalitzada a l'art. 25.1 del Cahier des conditions générales applicables aux Marchés de la Commission des Communautés Européennes, Mars 1993.

- Clàusula 52.1 (Assaigs i anàlisis dels materials d'obra): s'hi pren l'opció sobre el caràcter potestatiu, a criteri de la Direcció facultativa de l'obra, dels assaigs dels materials que es proposin per part del contractista per utilitzar a l'obra, per mentre que el seu examen i aprovació continuen essent preceptius.

- Clàusula 52.2 (Assaigs i anàlisis dels materials d'obra): s'opta per què vagin a càrrec del contractista les despeses que s'originin arran dels assaigs, proves i anàlisis fins al límit que marquin les Clàusules Particulars, o, en cas de no establir-lo, fins a l'1,5% de l'import del pressupost de licitació de l'obra adjudicada.

Prové de la clàusula 59.3 del present plec, en seu de determinacions específiques per als contractes de subministrament, que s'extrapola a aquest context, en base al RGLCAP, 145, i també, més remotament, al Plec General d'Obres de l'Estat (D 3854/1970), clàusula 38.

- Clàusula 59.3 (Execució del contracte de subministrament): s'opta per què vagin a càrrec de l'empresari les despeses que s'originin arran dels assaigs, proves i anàlisis fins al límit que marquin les Clàusules Particulars, o, en cas de no establir-lo, fins a l'1% del pressupost de licitació del subministrament que se li hagi adjudicat.

- Clàusula 61.3 (Pròrrogues del contracte i variacions en el seu termini d'execució): En preveure el perllongament (dit "pròrroga") del termini d'execució, s'hi defineixen les causes de força major, per remissió, com "les que amb tal caràcter resultin de [no pas que estableixi] la legislació vigent", opció de redactat que permet incloure-hi també els desenvolupaments de la jurisprudència.

- Clàusula 64.1.c) (Expedient de modificació del projecte i del contracte): En relació amb el termini per al tràmit d'audiència del contractista i del redactor del projecte, es manté l'opció corporativa en pro del contractista sobre la possibilitat que ofereix el caràcter mínim assenyalat, indicant-se que són "hàbils".

Aquesta opció s'adoptà a la clàusula antecedent (cl. 83 PCAG COI-CCOP'09).

- Clàusula 72 (Acomptes per operacions preparatòries): es pren l'opció corporativa pròpia de determinar que la garantia per assegurar el pagament dels acomptes es constitueixi mitjançant un aval específic pel seu import (ni l'art. 216.3 ni el 232.2 TRLCSP no especifiquen com s'ha de constituir la susdita garantia).

2.3. TRAMITACIÓ DEL PLEC DE CLÀUSULES ADMINISTRATIVES GENERALS DE CONTRACTACIÓ.

Ja ha estat assenyalada la naturalesa del PCAG estàndard, configurat com un model que es posa a disposició dels ens locals en el marc d'una actuació d'assistència i cooperació local. Diferent, per tant, de la del PCAG que han d'aprovar els ens locals, d'acord amb el procediment establert per a les ordenances locals (L 7/1985, 49 i TRLCat/2003, 278.3), procediment que, aplicat a la Diputació de Barcelona i en síntesi, segueix els tràmits següents:

a) Elaboració del Dictamen d'aprovació inicial del PCAG (Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals/ROF, aprovat pel RD 2568/1986, de 28.11, art 97).

b) Informe de la Secretaria General i de la Intervenció General (TRLCat/2003, art. 278.3).

c) Informe de la Comissió Informativa i de Seguiment de l'Àrea d'Hisenda, Recursos Interns i Noves Tecnologies (ROF/1986, art. 123, i Decret de la Presidència de la Corporació núm. 884/13, apartat 5è).

d) Aprovació inicial pel Ple Corporatiu del PCAG de la Diputació de Barcelona (TRLCat/2003, art. 278.3, en relació amb L 7/1985, art. 33.2.b i 49).

e) Informació pública (30 dies hàbils): anuncis al *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona*, DOGC, mitjà de comunicació escrita diària i tauler d'anuncis (TRLCat/2003, art. 278.3 en relació amb ROAS, 63.2).

f) Certificació sobre les al·legacions i reclamacions formulades:

Dijous, 28 de març de 2013

- f.1) Opció A): si s'han produït, caldrà reiterar els tràmits corresponents compresos entre les lletres a) a e). Acomplerts aquests tràmits, se seguiran els tràmits de l'opció B.
- f.2) Opció B): si no s'han formulat al·legacions ni reclamacions (o s'ha resolt sobre les presentades), tramesa al Departament de Governació i Relacions Institucionals de l'expedient perquè, al seu torn, el trameti a la Comissió Jurídica Assessora (TRLCat/2003, art 278.1 en relació amb LCJA, art. 8.m i 10.3).
- g) Emissió del Dictamen per la Comissió Jurídica Assessora (TRLCat/2003, art. 278.3 en relació amb LCJA/2005, art. 8).
- h) Anàlisi i elaboració de la proposta definitiva del PCAG de la Diputació de Barcelona.
- i) Elaboració del Dictamen d'aprovació definitiva del PCAG (ROF/1986, art. 97).
- j) Informe de la Secretaria General i de la Intervenció General (TRLCat/2003, art. 278.3).
- k) Informe de la Comissió Informativa i de Seguiment de l'Àrea d'Hisenda, Recursos Interns i Noves Tecnologies (ROF/1986, art. 123, i Decret de la Presidència de la Corporació núm. 884/13, apartat 5è).
- l) Aprovació definitiva pel Ple Corporatiu (TRLCat/2003, art. 278.3, en relació amb ROAS, art. 63.1 i L/1985, art. 33.2.b).
- m) Comunicació a la Subdelegació del Govern i al Departament de Governació i Relacions Institucionals (ROAS, art. 65.3).
- n) Comunicació a la Comissió Jurídica Assessora, atès el caràcter preceptiu del seu Dictamen en relació amb els PCAG (TRLCat/2003, art. 278, LCJA/2005, art. 8.3.m, i RCJA/2006, art. 6.2 i 38.4).
- o) Publicació de l'anunci al *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* sobre l'aprovació definitiva del PCAG i el seu text íntegre, el que determina l'entrada en vigor del Plec (ROAS, art. 66.1).
- p) Publicació de l'anunci de referència al DOGC sobre la publicació en el *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* (ROAS, art. 66.1).

2.4. APROVACIÓ DEL PLEC DE CLÀUSULES ADMINISTRATIVES GENERALS DE CONTRACTACIÓ DE CARÀCTER ESTÀNDARD.

Atesa la vinculació entre els dos tipus de Plecs, i exposat ja el procediment al que ha de subjectar-se l'aprovació del PCAG com a ordenança de la Diputació de Barcelona, es considera oportú pronunciar-se sobre quin serà l'adoptat per aprovar el PCAG estàndard. Sobre aquest particular, i analitzades les diferents alternatives, es creu que l'opció més idònia és que sigui objecte d'un expedient diferenciat, però amb una tramitació paral·lela, tot tenint en compte naturalment les seves especificitats, de les quals interessa recordar les següents:

- a) El Dictamen de la Comissió Jurídica Assessora té caràcter facultatiu (L 5/2005, art. 9.1.b), però és obvi que el projecte de PCAG estàndard que elabori la Diputació se'l vol sotmetre a la consideració de la Comissió per garantir-ne la seva adequació a la legalitat, de la mateixa manera que es va fer l'any 2008 i que va donar lloc al Dictamen núm. 268/08.
- b) El PCAG estàndard no té naturalesa reglamentària, sinó la d'una actuació de cooperació i assistència local. Per aquesta raó, l'aprovació del projecte de Plec i la publicació en els diaris oficials és competència de la Presidència de la Diputació (L 7/1985, art. 34.1.o).
- c) Sobre la base de la coincidència textual del PCAG de la Diputació i el de caràcter estàndard, l'aprovació del projecte d'aquest es proposa fer-la coincidir amb el moment procedimental anterior a la tramesa del de la Diputació a la Comissió Jurídica Assessora (apartat 2.2, lletra f.2), de manera que el lliurament dels dos tipus de Plecs a l'alt òrgan consultiu es produiria de manera simultània i la tramitació subsegüent seria paral·lela.

Val a dir, finalment, que la Secretaria General d'aquesta Diputació, en data 5.3.2013, ha emès informe favorable sobre el Projecte de Plec de clàusules administratives generals de contractació aplicables als contractes de serveis, de subministraments, d'obres i instal·lacions, de concessió d'obra pública, a altres contractes administratius i als privats de la Diputació de Barcelona, i la seva Memòria de fonamentació, ambdós documents de data 4.3.2013, atesa l'adequació de l'esmentat Projecte al Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14.11.

Dijous, 28 de març de 2013

En virtut de tot això, previ l'informe de la Comissió Informativa i de Seguiment d'Hisenda, Recursos Interns i Noves Tecnologies, es proposa al Ple l'adopció dels següents:

ACORDS.

Primer. Aprovar inicialment el Plec de clàusules administratives generals de contractació aplicables als contractes de serveis, de subministraments, d'obres i instal·lacions, de concessió d'obra pública, a altres contractes administratius i als privats de la Diputació de Barcelona, adequat al Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14.11.

Segon. Sotmetre l'expedient als tràmits d'informació pública i audiència dels possibles interessats, per un període de trenta dies hàbils, als efectes de presentació de reclamacions i suggeriments, comptats a partir de l'endemà de la publicació de l'anunci en el *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona*.

Tercer. Publicar sengles referències dels acords adoptats i de l'anunci publicat al *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona*, al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya, a un mitjà de comunicació escrita diària i en el tauler d'anuncis de la Corporació.

Quart. En cas de no haver-hi cap reclamació o suggeriment, trametre el referit Plec amb la resta de l'expedient tramitat a la Comissió Jurídica Assessora per al seu informe preceptiu, per mitjà de la Conselleria de Governació i Relacions Institucionals, tot això d'acord amb el que disposen els articles 278 del text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, i 8.3.m) i 10.3 de la Llei 5/2005, de 2 de maig, de la Comissió Jurídica Assessora".

L'expedient podrà ser consultat per qualsevol persona interessada a la Secretaria General de la Diputació de Barcelona (Rambla Catalunya, núm. 126, 6ª planta, de la ciutat de Barcelona).

El termini d'informació pública al llarg del qual es podran formular al·legacions, reclamacions i suggeriments serà de trenta dies hàbils, comptats des de l'endemà de la publicació d'aquest anunci al *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona*.

Barcelona, 22 de març de 2013

La Secretaria delegada, José Luis Martínez-Alonso Camps