

7 de maig de 2020

Alerta Informativa

Departament Públic

Novetats en matèria de contractació pública

Reial decret llei 17/2020, de 5 de maig, pel qual s'aproven mesures de suport al sector cultural i de caràcter tributari per a fer front a l'impacte econòmic i social del COVID-2019

En data 6 de maig de 2020 ha estat publicat en el BOE el Reial decret llei 17/2020, de 5 de maig, pel qual s'aproven mesures de suport al sector cultural i de caràcter tributari per a fer front a l'impacte econòmic i social del COVID-2019, que conté les següents novetats en matèria de contractació pública:

1) Disposició addicional octava: Continuació dels procediments de licitació suspesos i possibilitat d'iniciar noves licitacions.

S'acorda l'aixecament de la suspensió dels terminis dels procediments de contractació.

Aquesta mesura afecta a aquells procediments que van quedar suspesos amb la declaració de l'estat d'alarma, que ara poden reprendre's, i al seu torn permet que puguin iniciar-se. Nous procediments, amb l'excepció, en tots dos casos, que la tramitació es realitzi per mitjans electrònics.

L'aixecament de la suspensió també afecta als recursos especials en matèria de contractació que estiguin pendents en relació amb licitacions suspeses que es reprenguin, o bé que es puguin suscitar respecte dels nous procediments de licitació.

2) Disposició final novena: Modificació del règim compensatori de l'article 34 del Reial decret llei 8/2020.

(i) Possibilitat de sol·licitar una bestreta per al cas de suspensió de contractes de serveis i subministraments de prestació successiva.

S'introdueix un nou paràgraf final a l'apartat 1 de l'article 34 del Reial decret llei 8/2020 relatiu a la possibilitat per al contractista de sol·licitar una bestreta de la indemnització per danys i perjudicis que li correspondria per la suspensió del contracte.

L'abonament de la bestreta pot ser d'una sola vegada o bé a través de pagaments periòdics. A més, l'òrgan de contractació pot condicionar l'abonament de la bestreta a la prestació de garantia.

Finalment, l'import de la bestreta es descomptarà de la liquidació del contracte.

(ii) La imposibilidad de ejecutar el contrato de concesión puede afectar sólo a un parte del contrato.

S'afegeix una precisió en l'últim paràgraf de l'apartat 34.4 del Reial decret llei 8/2020, referent al règim de reequilibri dels contractes de concessió d'obres i concessió de serveis, per la qual cosa es preveu que la impossibilitat d'executar el contracte de concessió afecti únicament una part del contracte.

(iii) El règim compensatori de l'article 34 afecta a tots els contractes vigents, amb independència del règim jurídic.

S'introdueix un nou paràgraf a l'apartat 7 de l'article 34 del Reial decret llei 8/2020 que aclareix que l'àmbit d'aplicació del referit precepte s'estén als contractes actualment vigents subscrits per les entitats pertanyents al Sector públic qualsevol que sigui la normativa de contractació pública a la qual estiguin subjectes de conformitat amb el plec.

3) Disposició final octava: Modificació de l'article 33 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic

Es modifica l'article 33 de la Llei 9/2017, referent als encàrrecs d'entitats del sector públic que no tenen la consideració de poder adjudicador a mitjans propis personificats de manera que:

- El control que ha de tenir l'ens que encarrega sobre l'ens destinatari de l'encàrrec ha d'apreciar-se ara segons les regles establertes en l'article 32.2 de la Llei 9/2017 que regula els encàrrecs dels poders adjudicadors a mitjans propis personificats i no per referència al Codi de Comerç.
- Amb la redacció anterior, la consideració de mig propi entre persones jurídiques del sector públic estatal s'apreciava tant si el control existent era de l'ens que formulava l'encàrrec sobre l'encarregat o viceversa; amb la redacció vigent, perquè una entitat del sector públic (estatal i ara s'afegeix també autonòmic) pugui considerar a una altra entitat del mateix sector públic com mig propi:
 1. Ambdues han d'estar controlades per la mateixa entitat,
 2. El capital social o patrimoni de la destinatària de l'encàrrec ha de ser 100% públic,
 3. El requisit consistent en la realització per part de l'ens destinatari de l'encàrrec de més del 80% de totes les seves activitats per compte de l'ens que encarrega apreciarà per referència al conjunt d'activitats que encarregades per:
 - a. La pròpia entitat que realitza l'encàrrec,
 - b. L'entitat que controla directa o indirectament a l'entitat que encarrega com la destinatària de l'encàrrec,
 - c. Qualsevol altra entitat també controlada directa o indirectament per l'anterior.

La compensació econòmica, serà aprovada per l'entitat pública que controla a totes dues entitats (la que encarrega i la destinatària de l'encàrrec), tenint en compte la seva adequació a les condicions generals de mercat i sempre evitant qualsevol distorsió de la lliure competència.

ACORD GOV/65/2020, de 5 de maig, que complementa l'Acord GOV/54/2020, de 27 de març, i s'acorden els criteris per a reprendre l'execució de determinats contractes de l'Administració de la Generalitat i del seu sector públic que havien estat suspesos amb l'objectiu de reduir riscos de propagació de la COVID-19:

Aquest acord del Govern publicat en el DOGC del 6-5-2020 pretén donar resposta a la necessitat de reactivar els contractes d'obres i de manteniment de la Generalitat i del seu sector públic que, o van ser declarats suspesos totalment o parcialment, o bé van veure afectat el seu desenvolupament normal a conseqüència de les mesures derivades de la pandèmia del COVID-19.

L'acord indica que ha desaparegut la situació de força major que va justificar la suspensió d'aquests contractes donada la flexibilització de les restriccions de les activitats econòmiques, de prestació de serveis i de realització d'obres derivades de la declaració de l'estat d'alarma i de les pròrrogues consecutives.

L'acta d'aixecament de la suspensió dels contractes es podrà formalitzar d'ofici.

Contractes d'obres:

S'estableix el següent calendari de represa segons tipologies d'obres i interacció amb usuaris o persones alienes a l'obra:

FASE	DATA	TIPOLOGIA D'OBRES	INTERACCIÓ
I	a partir del 7-5-2020	- obres d'edificació en equipaments públics i monuments existents (rehabilitació, reforma, ampliació i millora), - obres d'edificació de nova construcció, - intervencions arqueològiques, - obra civil en espais oberts (obres de carreteres i camins rurals, regs, obres hidràuliques i de sanejament, obres portuàries o obres ambientals que s'executin fos dels nuclis urbans de les poblacions), - obres civils de transports (metre, FGC, estacions d'autobusos, etc).	NO interacció amb usuaris o persones alienes a l'obra
II	a partir del 21-5-2020	- obres d'edificació de les tipologies de les fase precedent, amb l'excepció de les obres que afectin l'àmbit sanitari i assistencial, - obres de rehabilitació d'edificis d'habitatge, - obres civils que s'executin en superfície, a l'interior de nuclis urbans, - obres de manteniment i reparació ordinaris dels habitatges del parc públic titularitat o administrat per la Generalitat i el seu sector públic, obres de reparació en habitatges buits propietat o gestionats per l'Agència de l'Habitatge de Catalunya quan aquests estiguin destinats a famílies vulnerables, sempre que es garanteixi que s'adoptin les mesures oportunes que limitin el contacte amb els veïns de l'immoble.	SECTORIAL CONTROLADA amb usuaris o persones alienes a l'obra

III	a partir del 28-5-2020	○ resta d'obres d'edificació, amb l'excepció de les obres que afectin l'àmbit sanitari i assistencial, ○ Resta d'obres civils.	SI amb usuaris o persones alienes a l'obra
IV	Quan el Dep. de Salut ho determini, però abans del 28-5-2020	○ obres d'edificació que afectin l'àmbit sanitari i assistencial	

D'acord amb la represa dels contractes d'obres, s'estableix que s'ampliarà de manera automàtica el termini dels contractes de serveis i assistències tècniques vinculats als mateixos per un període equivalent al mateix temps que hagi durat la suspensió.

L'aixecament de la suspensió dels contractes d'obres suspesos per l'Acord GOV/54/2020, de 27 de març, tindrà efectes automàtics en la data establerta per a cada fase i únicament serà necessària una comunicació per correu electrònic de l'Administració o entitat contractant al contractista.

No serà necessari que el contractista sol·liciti l'aixecament de la suspensió en aquells casos en els quals la suspensió es va acordar precisament a petició del contractista, si bé es respectaran els requeriments i fases establertes.

Contractes de manteniment:

La represa de l'execució dels contractes de serveis de manteniment dels immobles de l'Administració de la Generalitat i del seu sector públic es realitzarà seguint el criteri de proporcionalitat respecte dels usos dels immobles i garantint en tot cas la seva funcionalitat. A aquest efecte s'estableixen en dues fases:

- primera fase: es farà efectiva des de la comunicació per correu electrònic de l'Administració o entitat contractant al contractista, i es reprendran els serveis que es prestin en immobles i edificis on hi hagi dependències de l'Administració de la Generalitat i del seu sector públic en funcionament i on es dugui a terme qualsevol activitat pròpia de les seves competències. Quant als immobles que no estiguin en funcionament únicament es realitzarà el manteniment bàsic que garanteixi les condicions de seguretat i salut i la funcionalitat fins al moment de represa de l'activitat.
- segona fase: es farà efectiva quan el Departament de Salut així ho determini a partir de les seves necessitats, i es reprendran els serveis de manteniment ordinari dels centres de l'àmbit sanitari i assistencial.

L'aixecament de la suspensió dels contractes de manteniment d'immobles compresos en la primera fase tindrà efectes automàtics des de la comunicació per correu electrònic de l'Administració o entitat contractant al contractista.

Quant a la resta de contractes de manteniment d'immobles, l'Administració o entitat contractant acordarà la represa del servei ordinari en el moment que l'immoble estigui en funcionament o, en el cas dels centres de l'àmbit sanitari i soci sanitari, quan el Departament de Salut així ho determini.

7 de maig de 2020

Departament de Dret Públic
ROCA JUNYENT