UNITAT 3	
	TÍTOL **Contracte de serveis. Regulació normativa. Contingut de l'expedient a remetre a la Intervenció General. Objeccions més freqüents.**
CONTINGUTS	
	1. Contracte de servei. Concepte. Classificació. Regulació normativa. **2. Contingut de l'expedient a remetre a la Intervenció General.** **3. Objeccions més freqüents.**
OBJECTIUS	
	3. Completar l'expedient de contracte de serveis amb adequació a la normativa

Autor/a: Yolanda M. Anguera de Francisco
Data d'elaboració: setembre 2020
Aquesta obra es difon mitjançant la llicència CreativeCommonsReconocimiento-NoComercial-CompartirIgual 4.0 Internacional License.

3.1. Contracte de servei. Concepte. Regulació normativa.

Són contractes de serveis.- (article 17 de la LCSP) aquells l'objecte dels quals són prestacions de fer consistents en el desenvolupament d'una activitat o dirigides a l'obtenció d'un resultat diferent d'una obra o subministrament, inclosos aquells en què l'adjudicatari s'obligui a executar el servei de manera successiva i per un preu unitari.
No poden ser objecte d'aquests contractes els serveis que impliquin exercici de l'autoritat inherent als poders públics.

Regulació normativa del contracte de serveis

La regulació normativa del contracte de serveis la trobem en la Llei de contractes del Sector Públic , Llei 9/ 2017,de 8 de novembre, de contractes del sector públic (endavant LCSP), els reglaments de contractació Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques així com el RD 817/2009, de 8 de maig, pel qual es desenvolupa parcialment la Llei 30/2007, de 30 d'octubre de contractes del sector públic. Els articles més important de la LCSP, referits al contracte de serveis són els següents:

Definició contracte de serveis.- article17 LCSP

Contractes subjectes a regulació harmonitzada.- article 22 LCSP

Necessitat.- article 28 LCSP

Objecte del contracte.- article 99 LCSP

Termini del contracte.- article 29 LCSP

Competència per a contractar.- article 61 LCSP

Condicions d'aptitud.-article 65 LCSP

Tipus de procediment d'adjudicació.- .- TITOL I, capítol I, Secció 2, subsecció 2, articles 156 i ss LCSP

Exigència de solvència.- article 86 LCSP

Solvència econòmica i financera.- article 87 LCSP

Solvència tècnica del contracte de serveis.- article 90 LCSP

Concreció dels requisits.- article LCSP

Pressupost base de licitació.- article 100 LCSP

Valor estimat.- article 101 LCSP

Preu.- article102 LCSP

Plecs.- article 121-129 LCSP

Requisits i classes de criteris d'adjudicació.- article 145-146 LCSP

Articles específics del contracte de serveis.- article 308-315 LCSP

Contingut de l'expedient del contracte de serveis

Tal i com ja es va explicar a l'apartat 2.1 Contingut de l'expedient del contracte d'obres, podem reproduir l'article 116 de la LCSP, el qual és aplicable o tots els tipus de contractes administratius.

3.2. Contingut de l'expedient a remetre a la Intervenció General.

Amb caràcter general per a tots els expedients de despesa, s'han de comprovar els aspectes generals continguts a l' Acord del Consell de Govern de 7 de setembre de 2020, el qual deixa sense efectes l'Acord de Consell de Govern de 12 de juliol de 2013 pel qual s'aplica la previsió de l'article 83.2 del Text Refós de la Llei de finances respecte a l'exercici de la funció interventora en règim de fiscalització prèvia limitada (actual article 117.2 de la Llei de Finances de la CAIB), el qual va ser modificat per Acord del Consell de Govern de 1 de setembre de 2017. Aquests aspectes generals ja varen ser exposats a l'apartat 2.2 del contracte d'obres. Es reprodueixen exclusivament els aspectes específics dels contractes de serveis.

a. Plec de prescripcions tècniques o, en el seu cas, document descriptiu. Es verificarà exclusivament que no existeixen incongruències amb aquells aspectes del quadre de característiques del contracte que han de ser objecte de fiscalització, d'acord amb l'apartat següent.

b. Quadre de característiques del contracte, quadre de criteris d'adjudicació i annexos, que conté el plec de clàusules administratives particulars. D'aquests documents seran objecte de fiscalització:

1. Tipus de contracte, el procediment d'adjudicació i si està subjecte a regulació harmonitzada.
2. Òrgan de contractació, unitat encarregada del seguiment i execució i responsable del contracte.
3. Definició de l'objecte del contracte, de manera que permeti la comprovació de l'exacte compliment de les obligacions per part del contractista.
4. Pressupost base de licitació i valor estimat del contracte, amb el desglossament previst en l'article 100.2 de la LCSP. Pressupost per cada lot, si escau, i consignació pressupostaria i anualitats de cada lot. En el cas dels contractes mixtos, el pressupost desglossat per a cada prestació.

5. Durada del contracte, el seu termini d'execució i l'admissió o no de pròrroga. En el cas que s'admeti la possibilitat de pròrroga, les condicions en què es durà a terme. Es verificarà que la durada s'ajusta al previst a la LCSP.
6. Paràmetres objectius per identificar ofertes anormalment baixes.
7. Mínimes condicions especials d'execució del contracte que exigeix la normativa d'aplicació.
8. Forma de pagament del preu.
9. Possibilitat de modificació del contracte i les condicions, abast i límits en què es durà a terme.
10. Respecte als criteris d'adjudicació s'ha de comprovar:
    i. Que estiguin vinculats a l'objecte del contracte.
    ii. Que els criteris qualitatius en els contractes de serveis de l'annex IV del la LCSP així com els contractes que tinguin per objecte prestacions de caràcter intel·lectual ponderin, com a mínim, el 51% de la puntuació assignable en la valoració de les ofertes, sense perjudici de l'establert a l'article 146.2 a) de la LCSP.
    iii. Que es determini la forma d'avaluar la millor relació qualitat-preu.
    iv. Que es relacioni la documentació relativa als criteris d'adjudicació que s'ha de presentar.
    v. En els procediments en què es prevegin fases, que estiguin relacionats els criteris que s'apliquen a cada fase i el llindar mínim que s'hi exigeix.
    vi. Existència o no d'organisme tècnic especialitzat o comitè d'experts en la valoració dels criteris d'adjudicació.
    vii. Que s'estableixin criteris de desempat d'ofertes.
    viii. Que s'adjunti model d'oferta adient.
11. Quan es proposi un procediment negociat sense publicitat, previst en l'article 168 de la LCSP, comprovar que concorre alguna de les circumstàncies previstes en aquest precepte.
12. Quan es proposi com a procediment d'adjudicació el diàleg competitiu, es verificarà que es compleix algun dels supòsits d'aplicació de l'article 167 de la LCSP i, en cas de que es reconeguin primes o compensacions als participants, que en el document descriptiu queda fixada la seva quantia i que consta la corresponent retenció de crèdit.

Procediment de remissió

En quant a la remissió de l'expedient a la Intervenció general o delegada es seguiran criteris establerts a la unitat 2, apartat 2.2.

3.3 Objeccions més freqüents.

Les objeccions reproduïdes a la unitat 2.3 del contracte d'obres tenen, en la seva major part, un caràcter general i són similars per a cada tipus de contracte, ja que es refereixen a aspectes generals dels contractes. Malgrat això, dins aquesta unitat i les següents, mantindré els grans grups d'objeccions, reproduint-les amb altra redacció o bé tractant aspectes particulars del contracte objecte d'estudi, en aquest cas, del contracte de serveis. Cal advertir, com ja es va fer a la unitat 2, que algunes objeccions no tenen vigència amb l'entrada en vigor del nou Acord de fiscalització prèvia limitada, aprovat per Consell de Govern de 7 de setembre de 2020.

1. - Referents a la partida pressupostària

   Per tal d'aportar correctament el document de reserva de crèdit s'aconsella consultar les ordres d'elaboració de pressupostos anuals, en els annexos de les quals trobem les classificacions orgànics, funcionals i econòmiques del pressupost de despesa desglossades.
   En el cas dels contractes de serveis, els errors més comuns són els generals: incongruència entre el document RF (de reserva de crèdit) i l' import consignat a la proposta de resolució o plec de clàusules administratives, incongruència entre les anualitats o bé error en la classificació econòmica del contracte.

   Exemple compartit amb el punt 4 qualificació del contracte:

   "L'assignació pressupostària no és l'adequada. L'objecte del contracte és la realització d'un portal web i el desenvolupament d'unes apps per a mòbils, és a dir, l'adquisició d'un software fet a mida.
   Vista l'ordre de la consellera d' Hisenda i Administracions Públiques de 15 de juny de 2016, per la qual es dicten les normes per a l'elaboració dels pressuposts per a l'exercici 2017, atès el Pla General de Comptabilitat Pública de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, la despesa s'ha de qualificar com a immobilitzat intangible i s'ha de comptabilitzar al capítol 6 del pressupost de despeses, article 64 despeses en inversions de caràcter immaterial i més concretament, al subconcepte 64001 Aplicacions informàtiques i software.
   Per tot l'anterior, es retorna el document RF als efectes que pertoqui. Cal modificar la documentació de l'expedient que fa referència a la partida pressupostària i aportar la documentació prevista en l'article 47 i següents del Decret 75/2004"

2. .- Referents al compliment dels límit pluriennals

Correspon al conseller competent en matèria d'hisenda i pressuposts autoritzar la imputació de les despeses a exercicis futurs, sens perjudici de les competències en matèria d'execució del pressupost de despeses que, de conformitat amb el que estableix l'article 72 d'aquesta llei, determini la llei de pressuposts generals corresponent.
Així mateix, el conseller competent en matèria d'hisenda i pressuposts té la facultat de modificar les anualitats compromeses, sempre que aquesta possibilitat estigui prevista en el marc legal o convencional que regeixi el compromís de la despesa i s'exerceixi dins les disponibilitats pressupostàries i d'acord amb el procediment que s'estableixi reglamentàriament.
L'aprovació i la modificació d'autoritzacions i compromisos de despeses de caràcter pluriennal requereixen un informe previ de la direcció general competent en matèria de pressuposts quan ultrapassin els límits establerts en l'article 65.1 o quan l' import global de les anualitats corresponents als exercicis futurs excedeixi en total d'un milió d'euros, i també, si escau, la corresponent fiscalització.

Exemple:

Exemple 1.-"Manca aportar la documentació acreditativa del compliment dels límits que fixa l'article 65.1 de la Llei 14/2014, de 29 de desembre, de finances de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears"
Exemple 2.-"No consta l'autorització d'imputació de la despesa a exercicis futurs, atorgada pel conseller competent en matèria de pressuposts, dins de les previsions que contengui el pla pressupostari a mitjà termini a què fa referència l'article 33 d'aquesta Llei, i amb l'informe previ de la direcció general competent en matèria de pressuposts, com estableix l'article 66 de la Llei 14/2014 de 29 de desembre, de finances de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears"

3. - Referents al <u>càlcul del preu del mercat, valor estimat, pressupost de licitació</u>

   Exemples:

   Exemple 1.- "L'informe de preu adequat al mercat justifica que el preu del contracte és adequat al mercat, sense que es detallin les dades que fonamenten dita justificació, ni els càlculs que fonamenten l' import del valor estimat del contracte (articles 100, 101 i 102 de la LCSP). En aquest sentit, l'informe 133/2017 de la Sindicatura de Comptes de les Illes Balears recomana <<adjuntar a l'expedient els càlculs realitzats, o si escau, les contatacions del preu de les diverses empreses del sector utilitzades per determinar el preu de licitació>>. Així doncs, cal determinar a l'informe els components de la prestació, les unitats d'activitat, els costos de les categories professionals, les unitats de temps o qualsevol altre concepte que s'hagi tingut en compte per calcular el pressupost del contracte".

Exemple 2.-" D'acord amb l'article 100.2 de la LCSP en el plec de clàusules administratives particulars s'han de desglossar els costos utilitzats per a la determinació del pressupost. En l'apartat A.4 del PCAP, s'ha deixat en blanc l'apartat de costos salarials, quan l'objecte del contracte és contracte de serveis de suport i manteniment integral de llicències i components.
Per al cas que els costos salarials siguin el cost econòmic principal, s'ha de donar compliment a l'article 102.3 de la LCSP segons el qual « en aquells serveis en què el cost econòmic principal siguin els costos laborals, hauran de considerar-se el termes econòmics dels convenis col·lectius sectorials nacionals, autonòmics i provincials»".
Exemple 3.-"En l'apartat A.5 del PCAP manca determinar el mètode de càlcul del valor estimat d'acord amb l'article 101 de la LCSP".

Exemple 4.- "El punt A.4 del PCAP el desglossament dels preus no s'ajusta al que preveu l'article 100.2 de la Llei 9/2017, manca indicar de forma desglossada i amb desagregació de gènere i categoria professional els costos salarials estimats a partir del conveni col·lectiu laboral de referència.

Exemple 5.- A l'informe justificatiu de l'adequació als preus de mercat, per establir el preu de l'expedient, es diu que s'ha fet la mitjana una vegada eliminat el pressupost més alt i el més econòmic. No s'especifica i explica l'anàlisi que s'ha duit a terme, i els criteris, la informació, etc que s'han tingut en compte per arribar a la conclusió que el preu del contracte és adequat a mercat, d'acord amb el que estableix el punt 2.2.1 f) de l' Acord del Consell de Govern de 12 de juliol de 2013 pel qual s'aplica la previsió de l'article 83.2 del Text Refós de la Llei de finances respecte a l'exercici de la funció interventora en règim de fiscalització prèvia limitada. L'informe que s'adjunta no està raonat en els termes establerts a l'ACG i no conclou que el preu sigui adequat a mercat".

4. Referents a la qualificació del contracte

   Exemples:

   Exemple 1.- "L'assignació pressupostària no és l'adequada. L'objecte del contracte és la realització d'un portal web i el desenvolupament d'unes apps per a mòbils, és a dir, l'adquisició d'un software fet a mida.
   Vista l'ordre de la consellera d' Hisenda i Administracions Públiques de 15 de juny de 2016, per la qual es dicten les normes per a l'elaboració dels pressuposts per a l'exercici 2017, atès el Pla General de Comptabilitat Pública de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, la despesa s'ha de qualificar com a immobilitzat intangible i s'ha de comptabilitzar al capítol 6 del pressupost de despeses, article 64 despeses en inversions de caràcter

immaterial i més concretament, al subconcepte 64001 Aplicacions informàtiques i software.
Per tot l'anterior, es retorna el document RF als efectes que pertoqui. Cal modificar la documentació de l'expedient que fa referència a la partida pressupostària i aportar la documentació prevista en l'article 47 i següents del Decret 75/2004"

Exemple 2.- "En el PPT i en el PCAP es descriu la prestació com un servei, però en l'informe de 13 d'agost de 2019 sobre inaplicació de clàusules socials previstes a l'Acord de Consell de Govern de 29 d'abril de 2016, parla de contracte de subministrament de llicències. Cal aclarir si la qualificació és només de servei o de servei i subministrament"

5. - Referents als plecs de clàusules administratives particulars

a) Incongruència als plecs
Exemples:

Exemple 1.-"L'apartat E termini de garantia del quadre de característiques del PCAP és incongruent amb l'apartat 12 del PPT que estableix una garantia per un període de 24 mesos comptadors des de la recepció final del projecte".

Exemple 2.- "D'acord amb l'article 68.3 del Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre, els plecs de prescripcions tècniques no poden contenir declaracions o clàusules que hagin de figurar en el plec de clàusules administratives particulars, com ara, les clàusules relatives a sigil, confidencialitat, seguretat, protecció de dades, ja que d'acord amb l'article 67.3 lletra v), l'obligació de guardar sigil sobre el contingut del contracte adjudicat ha de ser contingut del PCAP

Exemple 3.- " En el PPT queda indeterminat l'horari d'assistència per a la resolució de problemes de nivell de prioritat 3 i 4".

Exemple 4.-" Cal completar i aclarir el punt 1 de l'apartat C del quadre de criteris d'adjudicació sobre documentació relativa a l'oferta econòmica i adequar el model d'oferta econòmica a aquestes exigències. Cal recordar que l'oferta econòmica és un document que no pot ser objecte d'esmena".

b) Solvència

Exemple.- "En l'apartat F. 6 del PCAP s'estableix com a habilitació empresarial o professional exigida que el licitador proposat adjudicatari haurà d'acreditar ser el fabricant dels components o estar certificat com a partner autoritzat per IBM i per HCL. Tal i com assenyala el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals en la Resolució número 1172/2015, de 22 de desembre de 2015, per un cas anàleg de serveis de manteniment de components IBM, no estam davant un supòsit d'habilitació empresarial o professional, ja que no es tracta d'un requisit de legalitat que resulta exigible a tots els licitadors, que té per objecte que el sector públic contracti amb aquells que no exerceixin l'activitat de forma legal, atès que no es tracta d'una norma dictada amb caràcter imperatiu pels poders públics, sinó d'un negoci jurídic bilateral de naturalesa privada. I afegeix que la condició de partner autoritzat tampoc és un requisit de solvència tècnica. Sinó que és una condició imposada pel PPT per a l'execució del contracte, la materialització de la qual només s'ha d'exigir al licitador que resulti adjudicatari, no essent doncs un requisit d'admissió com la solvència, per la qual cosa no és necessari que l'empresa disposi efectivament de la llicència en el moment de presentar la proposició, sens perjudici de què, en cas de resultar adjudicatari, l'hagi de posseir per poder executar el contracte".

c) Termini de presentació de proposicions

Exemple 1.-"Respecte al termini de presentació de proposicions, es disposa a la lletra I del quadre de característiques del contracte, que serà de 35 dies des de la tramesa de l'anunci al DOUE, hora límit 14.00. Cal tenir present que el còmput de data a data implica que la finalització del termini és a les 24 hores i no a les 14 hores, com indica el PCAP. Per tant, si es manté l'hora límit per presentar sol·licituds, als efectes de donar compliment al que disposa l'article 156.2 de la LCSP, serà necessari que el número de dies sigui, si més no, 36. (Resolució 491/2013, del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals de 06/11/2013).

d) Garantia

Exemple 1.- "No queden justificades adequadament les circumstàncies concurrents en el contracte, per les quals l'òrgan de contractació pot eximir a l'adjudicatari de l'obligació de constituir la garantia definitiva.

No estam davant de cap dels supòsits a què es refereix l'article 107.1 de la LCSP, com són els subministraments de béns consumibles l'entrega i recepció dels quals s'hagi d'efectuar abans del pagament del preu, contractes que tenguin per objecte la prestació dels serveis socials o la inclusió social o laboral de persones pertanyents a col·lectius en risc d'exclusió social, ni els contractes privats a què es remet".

e) Informe dels serveis jurídics al plec de clàusules administratives particulars.

Exemple: "Atès que el plec de clàusules administratives particulars que s'adjunta no és un plec tipuss' haurà de presentar, a més del quadre, el plec acompanyat d'un informe del servei jurídic, com exigeix l'apartat 2.2.1.b de l' Acord del Consell de Govern de 12 de juliol de 2013 pel qual s'aplica la previsió de l'article 83.2 del Text Refós de la Llei de finances respecte a l'exercici de la funció interventora en règim de fiscalització prèvia limitada "

6.- Compliment a l'Acord del Consell de Govern de 29 d'abril de 2016 pel qual s'estableixen les directrius per a la inclusió de clàusules de caràcter social en la contractació de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

Exemple 1.- "Hi ha una incongruència entre l'informe sobre els criteris de caràcter social i l'apartat M del PCAP relatiu a les condicions especials d'execució del contracte. L'informe diu que no s'han previst condicions especials d'execució al no haver-hi cap relacionada amb l'objecte de la prestació i l'apartat M recull 5 d'elles".
Exemple 2.- "Manca dotar de coherència l'informe de 13 d'agost de 2019 sobre inaplicació de clàusules socials previstes a l'Acord de Consell Govern de 29 d'abril de 2016. Tant pel que fa a les conclusions com amb el Plec de clàusules administratives. Per una banda, en l'apartat tercer dels antecedents de l'informe, justifica l'emissió d'aquest, d'acord amb l'apartat segon del punt cinquè de l'Acord de Consell Govern de 29 d'abril de 2016, per tal de justificar que d'acord amb les característiques del contracte, no resulten apropiats la incorporació de criteris socials, quan el plec de clàusules administratives particulars sí incorpora un criteri social"

7.- Proposta de resolució.

Exemple:
"Quant a la proposta de resolució de data de 4 de març de 2019, cal fer les consideracions següents:

- L'informe jurídic del plec de clàusules administratives particulars és de data posterior a la proposta de resolució.
- Cal completar els antecedents pels quals es dicta aquesta proposta de resolució. No es fa referència a la memòria justificativa del contracte, la resolució d'inici de l'expedient, l'informe favorable del plec de clàusules administratives particulars, informe d'inaplicació de clàusules socials"