

# 13è. Seminari d'actualització jurídica CSITAL de Lleida. 2018

Jornada del 22 de març de 2018

Ramon Morell Gassó  
Secretari de l'Ajuntament de Tàrrrega

# Normativa

- **Real Decreto 75/2018, de 19 de febrero, por el que se establece la relación de componentes básicos de costes y las fórmulas tipo generales de revisión de precios de los contratos de transporte regular de viajeros por carretera.**
- **REGLAMENTO (UE) 2016/679 DEL PARLAMENTO EUROPEO Y DEL CONSEJO de 27 de abril de 2016, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE (Reglamento general de protección de datos) .**  
(Art. 99. Aplicable a partir del 25 de maig de 2018.)
- **Instrucción 1/2018, de 14 de marzo, de la Junta Electoral Central, de modificación de la Instrucción 6/2011, de 28 de abril, sobre interpretación del artículo 27.3 de la Ley Orgánica del Régimen Electoral General, sobre impedimentos y excusas justificadas para los cargos de Presidente y Vocal de las Mesas Electorales.**

# Real Decreto 75/2018, de 19 de febrero, por el que se establece la relación de componentes básicos de costes y las fórmulas tipo generales de revisión de precios de los contratos de transporte regular de viajeros por carretera

## Artículo 1. *Ámbito de aplicación.*

Lo dispuesto en este real decreto será de aplicación a los **contratos del sector público cuyo objeto consista en el transporte regular interurbano de viajeros por carretera mediante vehículos propulsados por motor de combustión interna alimentado con gasóleo.**

## Artículo 2. *Relación de componentes básicos de costes a incluir en las fórmulas de revisión de precios de los contratos de transporte regular de viajeros por carretera.*

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 89, apartado 8, del texto refundido de la Ley de Contratos del Sector Público, aprobado por Real Decreto Legislativo 3/2011, de 14 de noviembre ( actual article 103 de la Ley 9/2017 LCSP), la **relación de componentes básicos de costes a incluir en las fórmulas de revisión de precios de los contratos de transporte regular de viajeros por carretera será la recogida en el anexo I.**

**PR:** Costes de Personal de Conducción.

**MP:** Costes de Mantenimiento de vehículos - mano de obra.

**MR:** Costes de Mantenimiento de vehículos - repuestos.

**N:** Costes de Neumáticos.

**CE:** Costes por Canon de Estación.

**G:** Costes de Gasóleo de Automoción.

## Artículo 3. *Aprobación de las fórmulas-tipo para la revisión de precios en los contratos de transporte regular de viajeros por carretera.*

De conformidad con lo previsto en el apartado 6 del artículo 89 del texto refundido de la Ley de Contratos del Sector Público, **las fórmulas-tipo aplicables para la revisión de precios en los contratos de transporte regular de viajeros por carretera serán las establecidas en el anexo II.**

*Fórmula 1: ruta con autocar, recorrido corto y uso de estación.*

*Fórmula 2: ruta con autocar, recorrido medio y uso de estación*

*Fórmula 3: ruta con autocar, recorrido largo y uso de estación*

*Fórmula 4: ruta con microbús y uso de estación*

*Fórmula 5: ruta con autocar, recorrido corto y sin uso de estación*

*Fórmula 6: ruta con autocar, recorrido medio y sin uso de estación*

*Fórmula 7: ruta con autocar, recorrido largo y sin uso de estación*

*Fórmula 8: ruta con microbús, sin uso de estación*

$$K_t = 0,29 \frac{PR_t}{PR_o} + 0,04 \frac{MP_t}{MP_o} + 0,04 \frac{MR_t}{MR_o} + 0,02 \frac{N_t}{N_o} + \left( 0,25 (1 - X) \frac{G_t}{G_o} \right) + 0,36$$

# REGLAMENTO (UE) 2016/679 DEL PARLAMENTO EUROPEO Y DEL CONSEJO de 27 de abril de 2016, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE (Reglamento general de protección de datos)

**Principals novetats del RGPD segons Autoritat Catalana de Protecció de Dades (ApdCAT):**  
Informació disponible a la web: <http://apdcat.gencat/ca/documentació/RGPD/novetats>

L'RGPD conté molts conceptes, principis i mecanismes similars als que estableixen la Directiva 95/46 i les normes nacionals que l'apliquen en el nostre cas la Ley Orgánica 15/1999, de 5 de diciembre, de protección de datos de carácter personal.

No obstant això, l'RGPD modifica alguns aspectes del règim actual i conté noves obligacions que cada organització ha d'analitzar i aplicar tenint en compte les seves pròpies circumstàncies.

**La innovació més gran de l'RGPD per als responsables la constitueixen dos elements de caràcter general que es projecten sobre totes les obligacions de les organitzacions. :**

## 1. El principi de “responsabilitat proactiva” (Accountability).

l'RGPD descriu aquest principi com la **necessitat que el responsable del tractament apliqui mesures tècniques i organitzatives apropiades, a fi de garantir i poder demostrar que el tractament és conforme al Reglament.**

En termes pràctics, aquest principi requereix que les organitzacions analitzin quines dades tracten, amb quines finalitats ho fan i quin tipus d'operacions de tractament duen a terme. A partir d'aquest coneixement, han de determinar de manera explícita com aplicaran les mesures que preveu l'RGPD. Així mateix, s'han d'assegurar que aquestes mesures són les adequades per complir-lo i que poden demostrar-ne el compliment davant les persones interessades i davant les autoritats de supervisió.

## 2.El “L'enfocament de risc”.

l'RGPD assenyala que **les mesures adreçades a garantir-ne el compliment han de tenir en compte la naturalesa, l'àmbit, el context i les finalitats del tractament, així com el risc per als drets i les llibertats de les persones.**

D'acord amb aquest enfocament, algunes de les mesures que l'RGPD estableix només s'han d'aplicar quan hi hagi un alt risc per als drets i les llibertats, mentre que d'altres s'han de modular d'acord amb el nivell i tipus de risc que presentin els tractaments. Per tant, l'aplicació de les mesures previstes per l'RGPD s'ha d'adaptar a les característiques de les organitzacions.

# **REGLAMENTO (UE) 2016/679 DEL PARLAMENTO EUROPEO Y DEL CONSEJO de 27 de abril de 2016, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE (Reglamento general de protección de datos)**

## **Consentiment**

**L'RGPD requereix que l'interessat presti el consentiment mitjançant una declaració inequívoca o una acció afirmativa clara. Als efectes del nou Reglament, les caselles ja marcades, el consentiment tàcit o la inacció no constitueixen un consentiment vàlid.**

Els tractaments que s'efectuen sobre la base del consentiment per omissió no són compatibles amb l'RGPD.

Per tant, els responsables que efectuen tractaments basats en aquest consentiment per omissió haurien d'evitar continuar obtenint aquesta modalitat de consentiment i revisar aquests tractaments de manera que, a partir de maig de 2018, s'hagin adequat a les previsions de l'RGPD. Aquesta adaptació es pot dur a terme obtenint un consentiment d'acord amb les disposicions de l'RGPD o valorant si els tractaments afectats poden tenir suport en una altra base legal, com pot ser, entre d'altres, l'interès legítim del responsable o del cessionari de les dades que prevalgui sobre els drets de l'interessat.

El consentiment dels menors només és vàlid si tenen més de 16 anys. No obstant això, els estats membres de la UE poden rebaixar l'edat fins als 13 anys. A més, el llenguatge utilitzat per informar-los els ha de ser comprensible.

## **Dret d'informació**

**El nou Reglament configura la informació com un dret de les persones afectades i amplia les qüestions sobre les quals cal informar-les, amb els aspectes següents: les dades de contacte del delegat de protecció de dades; la base jurídica del tractament; els interessos legítims perseguits en què es fonamenta el tractament, si escau; la intenció de transferir les dades a un tercer país o a una organització internacional i la base per fer-ho, si escau; el termini durant el qual es conservaran les dades; el dret a sol·licitar la portabilitat; el dret a retirar en qualsevol moment el consentiment que s'hagi prestat; si la comunicació de dades és un requisit legal o contractual o un requisit necessari per subscriure un contracte; el dret a presentar una reclamació davant una autoritat de control; l'existència de decisions automatitzades, inclosa la lògica aplicada i les seves conseqüències.**

L'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, l'Agència Espanyola de Protecció de Dades i l'Agència Basca de Protecció de Dades estan preparant un model de clàusula informativa perquè l'utilitzin les administracions públiques.

# REGLAMENTO (UE) 2016/679 DEL PARLAMENTO EUROPEO Y DEL CONSEJO de 27 de abril de 2016, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE (Reglamento general de protección de datos)

## Inscripció i notificació de fitxers

L'RGPD suprimeix, a partir del 25 de maig de 2018, la necessitat de crear formalment els fitxers i notificar-los al registre de protecció de dades de les autoritats de control.

## Documentació de les operacions de tractament: registre d'activitats de tractament

'RGPD preveu noves obligacions de documentació del tractament per als responsables o els encarregats del tractament.

**Aquests responsables i encarregats del tractament han de portar un registre de les activitats de tractament que duen a terme. Aquest registre ha de contenir, respecte de cada activitat, la informació que estableix l'article 30 de l'RGPD.**

Una possibilitat per organitzar aquest registre d'activitats de tractament és partir dels fitxers que actualment els responsables han notificat al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, i detallar totes les operacions que es realitzen sobre cada conjunt estructurat de dades. No obstant això, el registre també es pot organitzar al voltant d'operacions de tractament concretes, vinculades a una finalitat bàsica comuna de totes elles (per exemple “gestió de clients”, “gestió comptable” o “gestió de recursos humans i nòmines”), o bé d'acord amb altres criteris diferents.

## Encàrrec del tractament

**El Reglament amplia el contingut mínim del contracte d'encàrrec de tractament.** Entre altres aspectes, el contracte ha de preveure els punts addicionals següents respecte del contingut que ja establia l'LOPD: l'objecte i la durada de l'encàrrec; la naturalesa del tractament; el tipus de dades personals; les categories d'interessats; les obligacions i els drets del responsable; la previsió que les persones que han de tractar les dades es comprometen a mantenir la confidencialitat; l'assistència de l'encarregat al responsable per atendre les sol·licituds d'exercici de drets; la supressió o la devolució de les dades en finalitzar l'encàrrec; l'obligació de posar a disposició del responsable tota la informació necessària per demostrar que compleix les obligacions de l'encarregat del tractament i per permetre i contribuir que el responsable o un altre auditor autoritzat pel responsable efectui auditories i inspeccions.

# **REGLAMENTO (UE) 2016/679 DEL PARLAMENTO EUROPEO Y DEL CONSEJO de 27 de abril de 2016, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE (Reglamento general de protección de datos)**

## **Delegat de protecció de dades (DPD)**

**El Reglament introdueix la figura del delegat de protecció de dades, que pot formar part de la plantilla del responsable o l'encarregat o bé actuar en el marc d'un contracte de serveis. Es pot designar un únic delegat de protecció de dades per a diverses entitats o organismes.**

**El delegat de protecció de dades té, entre d'altres, les funcions següents:**

- ✓ Informar i assessorar el responsable o l'encarregat i els treballadors sobre les obligacions que imposa la normativa.**
- ✓ Supervisar que es compleix la normativa.**
- ✓ Assessorar respecte de l'avaluació d'impacte relativa a la protecció de dades.**
- ✓ Cooperar amb l'autoritat de control.**
- ✓ Actuar com a punt de contacte per a qüestions relatives al tractament.**

**Els responsables i els encarregats han de fer pública la designació del delegat de protecció de dades i les seves dades de contacte i les han de comunicar a les autoritats de supervisió competents.**

La posició del DPD a les organitzacions ha de complir els requisits que l'RGPD estableix expressament. Entre aquests requisits hi ha la total autonomia en l'exercici de les seves funcions, la necessitat que es relacioni amb el nivell superior de la direcció o l'obligació que el responsable o l'encarregat li facilitin tots els recursos necessaris per desenvolupar la seva activitat.

El DPD s'ha de nomenar tenint en compte les seves qualificacions professionals i, en particular, el seu coneixement de la legislació i la pràctica de la protecció de dades. Això no significa que el DPD hagi de tenir una titulació específica. Tenint en compte que entre les funcions del DPD s'inclou l'assessorament al responsable o l'encarregat en tot el referent a la normativa sobre protecció de dades, els coneixements jurídics en la matèria són sens dubte necessaris; però també cal que compti amb coneixements aliens a l'àmbit estrictament jurídic, com per exemple en matèria de tecnologia aplicada al tractament de dades o en relació amb l'àmbit d'activitat de l'organització en la qual exerceix la seva tasca.

# **REGLAMENTO (UE) 2016/679 DEL PARLAMENTO EUROPEO Y DEL CONSEJO de 27 de abril de 2016, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE (Reglamento general de protección de datos)**

## **Mesures de seguretat**

A diferència de la normativa actual, el Reglament no estableix un llistat de les mesures de seguretat que s'han aplicar d'acord amb la tipologia de dades objecte de tractament, sinó que estableix que el responsable i l'encarregat del tractament han d'aplicar les mesures tècniques i organitzatives adequades al risc que comporta el tractament. Això implica que cal fer una avaluació dels riscos associats a cada tractament, per determinar les mesures de seguretat que cal implementar.

## **Notificació de violacions de seguretat**

Si es produeix una violació de la seguretat, el responsable l'ha de notificar a l'autoritat de control en un termini màxim de 72 hores, tret que sigui improbable que constitueixi un risc per als drets i les llibertats de les persones.

A més, quan sigui probable que la violació comporti un alt risc per als drets de les persones interessades, el responsable l'ha de comunicar a les persones afectades sense dilacions indegudes i en un llenguatge clar i senzill.



# REGLAMENTO (UE) 2016/679 DEL PARLAMENTO EUROPEO Y DEL CONSEJO de 27 de abril de 2016, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE (Reglamento general de protección de datos)

## QUINES ACTUACIONS HAN D'EMPRENDRE ELS RESPONSABLES I ELS ENCARREGATS DEL TRACTAMENT, PER ADEQUAR LA SEVA ACTIVITAT A LA NOVA REGULACIÓ?

En el període que va des de l'entrada en vigor fins al 25 de maig de 2018, com a mínim les actuacions següents:

### **Documentar les activitats de tractament.**

Els responsables i els encarregats de tractaments, abans d'aquesta data, han de crear un registre de les activitats de tractament que duen a terme. En aquest registre han d'anotar, també, les que iniciïn a partir d'aquesta data.

### **Revisar els mecanismes de recollida del consentiment.**

Els encarregats del tractament han de revisar la manera en què recullen el consentiment. Entre altres aspectes, cal revisar per exemple els casos en els quals es recollia el consentiment amb caselles premarcades o a través de consentiment tàcit.

A partir del 25 de maig de 2018, tant els tractaments que s'estaven fent com els que s'iniciïn a partir de llavors s'han d'adequar a la nova regulació.

### **Revisar les clàusules informatives.**

Revisar el contingut de les clàusules informatives que s'utilitzaven fins ara per informar les persones afectades.

Quant a la informació recollida abans de l'entrada en vigor de l'RGPD, es recomana utilitzar els mitjans que es tingui a l'abast per completar la informació oferta amb el contingut addicional que estableix el Reglament. Per exemple, es poden publicar les clàusules informatives adequades a la web de l'entitat o aprofitar les comunicacions que mantenen amb les persones interessades per completar la informació oferta.

### **Revisar les clàusules dels encàrrecs de tractament**

Les entitats que tenen establerts contractes d'encàrrec del tractament que previsiblement despleguin els seus efectes més enllà del 25 de maig de 2018, cal que els adaptin als requeriments del nou Reglament.

# **REGLAMENTO (UE) 2016/679 DEL PARLAMENTO EUROPEO Y DEL CONSEJO de 27 de abril de 2016, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE (Reglamento general de protección de datos)**

## **Fer l'avaluació d'impacte relativa a la protecció de dades**

Quan un tractament que s'està duent a terme i que es preveu que es perllongarà més enllà del 25 de maig de 2018 suposi un risc alt per als drets i les llibertats de les persones físiques, abans d'aquesta data el responsable ha de fer una avaluació de l'impacte de les operacions de tractament en la protecció de dades personals i adoptar les mesures correctores que se'n derivin. Aquesta avaluació pot ser comuna per a operacions de tractament similars.

Quant als tractaments sotmesos a avaluació d'impacte iniciats abans que el Reglament sigui aplicable i que es perllonguin més enllà del mes de maig de 2018, és recomanable fer l'avaluació com a màxim abans del 25 de maig de 2021.

Si de l'avaluació de l'impacte sobre la protecció de dades en resulta que el tractament comporta un risc alt que no s'ha mitigat, cal fer una consulta a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

## **Avaluar i implantar les mesures de seguretat.**

La nova regulació requereix una avaluació de riscos per als tractaments que previsiblement es perllonguin més enllà del 25 de maig de 2018. L'objectiu és determinar les mesures de seguretat que, d'acord amb la nova normativa, cal implantar abans d'aquesta data.

## **Establir un protocol per notificar les violacions de seguretat**

S'ha d'establir un protocol per notificar les violacions de seguretat de manera immediata a l'autoritat de protecció de dades i, si escau, a les persones afectades, en els casos en què sigui exigible.

## **Designar un Delegat de Protecció de Dades.**

Designar un delegat de protecció de dades que formi part del seu personal o que presti serveis en el marc d'un contracte de serveis. En el cas dels organismes públics, es pot designar un únic delegat per a diversos organismes.

## **Formar el personal.**

Cal establir un programa de formació del personal que intervé en el tractament de dades de caràcter personal i, especialment, de les persones que tenen atribuïdes responsabilitats en aquesta matèria dins de l'organització.

## **Instrucción 1/2018, de 14 de marzo, de la Junta Electoral Central, de modificación de la Instrucción 6/2011, de 28 de abril, sobre interpretación del artículo 27.3 de la Ley Orgánica del Régimen Electoral General, sobre impedimentos y excusas justificadas para los cargos de Presidente y Vocal de las Mesas Electorales**

### **1. Modifica la Instrucción de la Junta Electoral Central 6/2011.**

Añadir en el punto 1 del apartado segundo de la Instrucción de la Junta Electoral Central 6/2011, una nueva causa personal que justifica, por sí sola, que la persona escogida para formar parte de una Mesa Electoral sea relevada del desempeño de dicho cargo, con el siguiente texto:

«8.ª La condición, debidamente acreditada, de víctima de un delito, declarado o presunto, en razón del cual se haya dictado una resolución judicial que permanezca en vigor, por la que se imponga una pena o medida cautelar de prohibición de aproximación, cuando el condenado o investigado destinatario de dicha prohibición figure inscrito en el Censo correspondiente a alguna de las Mesas del Colegio electoral al que pertenezca la Mesa de la que deba formar parte la persona solicitante.»

### **2. Publica el Texto consolidado de la Instrucción 6/2011, de 28 de abril, de la Junta Electoral Central, de interpretación del artículo 27.3 de la LOREG, sobre impedimentos y excusas justificadas para los cargos de Presidente y Vocal de las Mesas Electorales, modificada por las Instrucciones de la Junta Electoral Central 2/2014, de 11 de diciembre, 3/2016, de 14 de septiembre, y 1/2018, de 14 de marzo.**

Recull els criteris unificats sobre excuses de participació a les Meses Electorals dels membres designats:

- *relatives a la situació personal.*
- *relatives a les responsabilitats familiars.*
- *relatives a les responsabilitats professionals.*

# Jurisprudència

- **Sentència núm.100/18 del Jutjat contenciós administratiu 1 de Lleida, de 7 de març de 2018.**

Assumpte: fixa el criteri actual del Jutjat respecte a les liquidacions impugnades de l'Impost sobre l'Increment del Valor dels Terrenys de Naturalesa Urbana.

**Proposición de Ley por la que se modifica el texto refundido de la Ley Reguladora de las Haciendas Locales, aprobado por el Real Decreto Legislativo 2/2004, de 5 de marzo, y otras normas tributarias.** (Boletín Oficial de las Cortes generales de 9 de marzo de 2018. Congreso de los Diputados).

# Doctrina

- **Directriu 1/2018 de la Direcció general de Contractació Pública, per la qual es fixen criteris d'actuació per a la divisió en lots dels contractes d'obra en l'àmbit de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic.**
- **Consultes a la Junta Consultiva de Contratación Pública del Estado, sobre temes relacionats amb els contractes menors a la Ley 9/2017, de Contractes del sector Públic:**
  - Expediente 41/2017. Interpretación del artículo 118.3 de la LCSP
  - Expediente 42/2017. Interpretación del artículo 118.3 de la LCSP
  - Expediente 5/2018. Limitación de los contratos menores. Computo del plazo.

## Contractes menors

### NOVETATS DE LA LLEI 9/2017 LCSP:

- Redueix les quanties que tenen el caràcter de màximes per la qual cosa podrien reduir-se per la normativa de les CCAA (DF 1ª. 3).
- Imposa nous requisits que tenen el caràcter de mínims. Podrien ampliar-se per les CCAA (DF 1ª. 3)
- Redueix els tipus de contractes en els quals es pot utilitzar aquest expedient de contractació.
- Imposa nous tràmits.
- Regulació dispersa: 11 articles, dues disposicions addicionals ( 3ª i 9ª) i la disposició addicional 1ª.

### REQUISITS:

#### 1. Tipus de contractes que poden ser tramitats en expedient de contracte menor:

Aquest és un tema, de moment, controvertit.

**L'article 118.1 de la Llei 9/2017 solament es refereix a obres, serveis i subministraments, això comporta que hi hagi autors (José Manuel Martínez Fernández) que entenen l'enumeració com exhaustiva i que no són possibles contractes menors en cap altre tipus contractual a diferència del que es preveia a la normativa del RDL 3/2011 on es parlava a l'article 138.3 de "altres contractes" el que va permetre entendre que també es podien aplicar aquests expedients als contractes privats, els administratius especials,... tot i que tampoc era un qüestió pacífica.**

- Segons l'article 308.2 de la Llei 9/2017 LCSP no es pot utilitzar el contracte de serveis, tampoc si és menor, per a contractar personal
- Atenció a 3 supòsits especials de contractes menors simplificats:
  - a) Contractes de serveis sanitaris d'urgència d'import inferior a 30.000 euros (Art. 131.1.3 de la LCSP).
  - b) Règim de contractació per activitats docents en centres del sector públic tals com cursos de formació, seminaris, conferències i similars (Art. 310 de la LCSP).
  - c) La subscripció de publicacions o accés a bases de dades que no superin els límits dels contractes harmonitzats(DA 9ª LCSP) es podrà fer, qualsevol que sigui la quantia, sempre que no sigui harmonitzat, per contracte menor.

#### 2. Quantia dels contractes:

Article 118. 1 de la Llei 9/2017 LCSP:

- **Obres: valor estimat inferior a 40.000 euros.**
- **Serveis i subministraments: valor estimat inferior a 15.000 euros**

- Per calcular el valor estimat cal aplicar les determinacions generals per a tots els contractes del sector públic de l'article 101 de la Llei 9/2017.

## Contractes menors

### 3. Durada dels contractes menors y d'execució de la prestació:

Article 29.8 de la Llei 9/2017 LCSP:

**No poden tenir una duració superior a un any ni ser objecte de pròrroga.**

➤ Informe 14/2014, de 22 de juliol de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya en relació la contractació de prestacions per a cobrir necessitats de caràcter recurrent o periòdic. La contractació menor i la prohibició de fraccionament de l'objecte dels contractes del sector públic.

*“...la contratación menor únicamente se encuentra justificada por la necesidad de simplificación en determinados supuestos en que debe prevalecer la agilidad para atender necesidades de importe y duración reducidas y, en todo caso, es una figura a la que se puede recurrir únicamente si no se contraviene la normativa en materia de contratación pública y, específicamente, la prohibición de fraccionar el objeto de los contratos para eludir la aplicación de aquella normativa, recogida en nuestro derecho interno en el artículo 86 del TRLCSP y estrechamente relacionada con la utilización de la contratación menor .*

Este precepto establece la prohibición de fraccionar un contrato "con la finalidad de disminuir la cuantía y eludir así los requisitos de publicidad o los relativos al procedimiento de adjudicación que correspondan"

...  
*“... de acuerdo con el artículo 86 del TRLCSP, existen fraccionamientos del objeto de los contratos irregulares y no irregulares, en función de si dan lugar a contrataciones independientes de diferentes partes de un mismo objeto contractual o si se llevan a cabo mediante la formación de lotes del objeto de un único contrato, y de si se llevan a cabo eludiendo o no las normas de publicidad o del procedimiento de adjudicación que correspondan.*

En este sentido, puede afirmarse que la suscripción de diversos contratos menores que podrían conformar el objeto de un único contrato no implicaría un supuesto de fraccionamiento irregular, si la misma adquisición mediante un único contrato también hubiera podido llevarse a cabo recurriendo a la suscripción de un contrato menor. Tal como señala la Junta Consultiva de Contratación Administrativa del Estado, entre otros, en el Informe 69/08, de 31 de marzo, la prohibición de fraccionar el objeto de los contratos del sector público está dirigida fundamentalmente a evitar que a través de ella se eluda la aplicación de ciertas normas cuya exigibilidad depende del valor estimado del contrato y, por este motivo, entiende que “no tiene que considerarse vetado por la Ley el fraccionamiento del objeto del contrato en todos aquellos casos en que no origine alteración de las normas relativas a los procedimientos de adjudicación que deben aplicarse ni a las normas de publicidad”.

## Contractes menors

.... ciertamente la contratación menor sería más propia de la satisfacción de necesidades puntuales que periódicas. En todo caso, tanto si es para cubrir necesidades periódicas o necesidades de carácter puntual, hay que adelantar ya ahora que el diseño de una contratación para cubrir necesidades conocidas o previsibles mediante la adjudicación de contratos menores respecto de partes o grupos de estas necesidades "cada año" y por el hecho de que "no superan el umbral de los 18.000 € anuales", como se indica en el escrito de petición de informe, no sería lo más adecuado y conforme con la normativa de contratación pública, cuando no directamente contrario a ésta, según las circunstancias concurrentes en cada caso.

En este sentido se pronuncia también la Junta Consultiva de Contratación Administrativa de Baleares en el Informe 4/2010, de 29 de octubre, ya mencionado, en el cual indica que "en principio y con carácter general, se podría considerar que un contrato menor es contrario a derecho si el órgano de contratación, en el momento de iniciar la tramitación de este contrato, tiene conocimiento cierto –o podría tenerlo, si se aplicaran los principios de programación y buena gestión– de la necesidad de contratar una prestación determinada de carácter o naturaleza unitarios, perfectamente definida, cuyas características esenciales no puedan variar de manera sustancial, que tiene que llevarse a cabo necesariamente año tras año y que responde a una necesidad continuada en el tiempo y, aun así, tramitara diferentes contratos menores y eludiera las normas más exigentes de publicidad y procedimiento.

.....

En definitiva, el fraccionamiento fraudulento del objeto de un contrato se puede producir tanto mediante la suscripción de diversos contratos menores destinados a la obtención de un resultado único o de una prestación que hubiera tenido que ser objeto de un único contrato, como también llevando a cabo contrataciones menores sucesivas para cubrir necesidades recurrentes que tuvieran que formar parte de un único contrato, de acuerdo con lo que se ha indicado anteriormente, siempre que estas contrataciones sucesivas supongan una alteración de las normas de publicidad y de las relativas a los procedimientos de adjudicación que se hubieran tenido que aplicar. “



## Contractes menors

### EXPEDIENT.

#### **1. Documentació que ha de figurar a l'expedient de contractació.**

L'art. 118. 2 de la Llei 9/2017 LCSP exigeix:

#### 1r.- Un informe de l'òrgan de contractació motivant la necessitat del contracte.

➤ Qui l'ha de signar i si pot ser substituït per un acord d'inici ?

Informe 42/2017 de la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'Estat :

*“La norma legal establece en este punto una referencia genérica al órgano de contratación, referencia que debe entenderse realizada al titular del mismo..... Por tanto, el informe de necesidad del contrato debe ir firmado por el titular del órgano de contratación, sea cual sea éste, salvo que dicha competencia haya sido delegada en los términos legalmente establecidos. Tal conclusión descarta que el informe de necesidad, que debe tener un contenido sustantivo y propio, pueda sustituirse por un mero acuerdo de inicio. Se trata de figuras diferentes.”*

➤ Circumstàncies que s'han de justificar en els expedients de contractació segons l'art. 118.3 de la Llei 9/2017:

- Que no s'està alterant l'objecte del contracte per evitar l'aplicació de les regles generals de contractació, i
- Que el contractista no ha subscrit més contractes menors que individual o conjuntament superin els límits quantitius.

Informes 41 i 42/2017 de la Junta Consultiva d Contractació Pública de l'Estat.

*“El artículo 118.3 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público debe ser objeto de una interpretación teleológica que permite considerar que la finalidad del precepto es justificar en el expediente de contratación de los contratos menores que no se ha alterado indebidamente el objeto del contrato con el fin de defraudar los umbrales previstos para el contrato menor.”*

*“La ley no contempla una limitación a la celebración de contratos menores con un mismo operador económico cuando las prestaciones objeto de los mismos sean cualitativamente diferentes y no formen una unidad. Por ello, fuera de los casos de alteración fraudulenta del objeto del contrato, sí es posible celebrar otros contratos menores con el mismo contratista, pero en este caso habrá de justificarse adecuadamente en el expediente que no se dan las circunstancias prohibidas por la norma.”*

#### 2n.- L'aprovació de la despesa.

#### 3r.- La incorporació de la factura corresponent.

## Contractes menors

### **2. Aquestes limitacions de l'article 118.3 de la Llei 9/2017 LCSP operen respecte a cada administració, a cada ens amb personalitat jurídica pròpia o a cada òrgan de contractació?**

Hi ha criteris doctrinals dispers però del sentit literal de l'article sembla desprendre's que els límits operaren respecte a cada òrgan de contractació sempre que (Teresa Moneo Marroig):

- disposin d'una certa autonomia en la gestió de la despesa,
- siguin responsables de manera autònoma respecte a la contractació, i
- actuïn amb competència respecte a l'adjudicació del contracte.

### **3. Computen a efectes dels límits de l'article 118 de la Llei 9/2017 els contractes menors aprovats anteriorment ?**

Sí que computen segons l'Informe 5/2018 de la Junta Consultiva d Contractació Pública de l'Estat.

*“...el período de un año a que se extiende la limitación temporal aludida también puede y aún debe contarse hacia atrás en el tiempo desde la fecha en que se celebre el primer contrato menor conforme a la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público.”*

*“...para los contratos menores que se celebren una vez producida la entrada en vigor de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, es menester incluir un análisis específico en el que se justifique que no concurren las circunstancias prohibidas en el precepto legal y que el órgano de contratación deberá comprobar el cumplimiento de esta condición, cabe suponer que la limitación descrita debe valorarse teniendo en cuenta los contratos menores realizados conforme a la normativa precedente en el plazo del año inmediatamente anterior a la aprobación del gasto del nuevo contrato que ya está sujeto a la ley de 2017. Otra solución supondría el incumplimiento de la finalidad del precepto y una merma de la seguridad jurídica que ha tratado de garantizar el legislador.”*

### **4. Quin és el límit temporal de les condicions de l'article 118 de la Llei 9/2017?**

La separació d'un any entre els dos contractes menors, segons els Informes 41 i 42/2017 de la Junta Consultiva d Contractació Pública de l'Estat

*“...parece razonable que .... valoremos la posible existencia de un límite temporal para evitar que la prohibición, y la necesidad de justificación en el expediente.....*

*Pues bien, tal límite temporal debe ser el que la propia ley marca en el artículo 29 respecto de la duración de los contratos menores. De esta manera, por encima de este periodo de un año, la prevención que se establece en la norma resultaría inaplicable fuera de los supuestos en que, a pesar del tiempo transcurrido, existiese un auténtico fraude. Bajo este criterio, por tanto, si la separación entre los contratos menores excede de un año, una vez que se haya hecho constar en el expediente el transcurso de este periodo de tiempo, no será necesario proceder a una mayor justificación en el expediente de contratación del segundo contrato menor.”*

## Contractes menors

### **5. Quin és el moment del còmput del termini del límit temporal ?**

El termini es compta des de l'aprovació de la despesa, segons els Informes 41 i 42/2017 de la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'Estat.

*“Otra opción, como el cómputo por año natural no tendría mucho sentido para los contratos ejecutados al final del mismo y se trataría de una opción convencional y menos segura jurídicamente”.*

### **6. Revisió de preus en contractes menors:**

No és possible. Els contractes menors no compleixen les condicions de procedència i límits per la revisió de preus en els contractes de les entitats del sector públic fixats en l'article 103 de la Llei 9/2017 LCSP.

### **7. Quin és l'òrgan administratiu que ha de comprovar el compliment de les regles de l'article 118 de la Llei 9/2017 ?**

Necessariament ha de ser l'òrgan de contractació segons l'article 118.3 de la LCSP.

Segons l'Informe 42/2017 de la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'Estat :

*“Sobre la constancia de la comprobación por parte del órgano de contratación del cumplimiento de la limitación tantas veces citada, la norma se limita a señalar que el órgano de contratación debe comprobar el cumplimiento de dicha regla. No se establece un modo concreto de comprobación ni tampoco un sistema de constancia documental en el expediente, a diferencia de lo que ocurre con la justificación inicial. Más bien se trata de una fórmula que garantiza un control ex ante y un control ex post por parte del órgano de contratación. En cualquier caso, al tratarse de una norma de carácter imperativo y, por tanto, de una conducta obligatoria para el órgano de contratación, es recomendable que quede constancia documental del control ulterior realizado por aquél, sin que tal control esté sometido a requisito formal alguno”.*

➤ Atenció a l'incís final d'aquest apartat que exclou els supòsits de l'article 168.a).2.º que són els de l'aplicació del procediment negociat sense publicitat quan les obres, els subministraments o els serveis solament puguin ser encomanats a un empresari determinat perquè el contracte tingui per objecte la creació o adquisició d'una obra d'art o representació artística única, que no existeixi competència per raons tècniques o que procedeixi la protecció de drets exclusius, inclosos els drets de propietat intel·lectual o industrial.

### **8. Fiscalització dels contractes menors per l'òrgan interventor.**

En aquests contractes els actes de fiscalització per l'òrgan interventor de l'entitat local, segons la DA 3ª, no han de recaure sobre la valoració que s'incorpora a l'expedient de contractació sobre les repercussions de cada nou contracte en el compliment per l'ens dels principis d'estabilitat pressupostaria i sostenibilitat financera.

Tampoc cal que l'òrgan interventor assisteixi a la recepció material dels contractes menors, en exercici de la funció de fiscalització material de les inversions.

## Contractes menors

### **9. Adjudicació dels contractes menors.**

Els contractes menors es poden adjudicar directament a qualsevol empresari amb capacitat d'obrar i que compti amb l'habilitació professional necessària per a realitzar la prestació. (article 131.3 Llei 9/2017)

### **10. Formalització dels contractes menors.**

D'acord amb els articles 36.1 i 37.2 de la Llei 9/2017 aquests contractes **no requereixen per a la seva perfecció de la formalització**. Això no vol dir que no es pugui formalitzar en un contracte perquè convingui deixar constància, en segons quins supòsits, de determinades condicions contractuals de forma expressa.

### **11. Publicitat dels contractes menors.**

Hi ha tres articles que fan referència a la publicitat 63.4, 118.4 i 154.5.

### **S'han de publicar al perfil del contractant al menys amb caràcter trimestral.**

La informació mínima serà: objecte, duració, import adjudicació, inclòs IVA i la identitat de l'adjudicatari, ordenant-se els contractes per la identitat d'aquests adjudicataris.

➤ S'exceptuen de la publicació els contractes de valor estimat inferior a 5.000 euros, sempre que el sistema de pagament utilitzat fos el de les bestretes de caixa fixa o un altre sistema similar per a realitzar pagaments menors.

### **12. Remissió al Tribunal de Comptes. Sindicatura de Comptes)**

Article 335.1 de la Llei 9/2017.

Tramesa de dades excepte els de valor estimat del contracte inferior a 5.000,00 euros si el sistema de pagament és el de bestreta de caixa o altre similar. Aquesta tramesa es pot fer des de la plataforma de contractació on tinguem ubicat el perfil del contractant.

### **13. Comunicació al Registre de Contractes del Sector Públic. (Registre Públic de Contractes )**

Article 346.3 de la llei 9/2017.

Tots els contractes menors excepte els de valor estimat del contracte inferior a 5.000,00 euros si el sistema de pagament és el de bestreta de caixa o altre similar.

## Contractes menors

### ACTUACIONS PER DETECTAR I EVITAR L'ÚS INCORRECTE DELS CONTRACTES MENORS.

1. **Analitzar les necessitats de serveis i subministraments previsibles, recurrents o periòdics que s'han de cobrir o adquirir i quantificar-les.**

2. **Planificació de la contractació.**

Una vegada concretat l'abast, tant temporal com quantitatiu, de l'objecte dels contractes planificar la seva licitació.

*Article 28.4 de la Llei 9/2019: Las entidades del sector público programarán la actividad de contratación pública, que desarrollarán en un ejercicio presupuestario o períodos plurianuales y darán a conocer su plan de contratación anticipadamente mediante un anuncio de información previa previsto en el artículo 134 que al menos recoja aquellos contratos que quedarán sujetos a una regulación armonizada.*

3. **Establir els oportuns mecanismes tècnics informàtics que evitin l'inici d'un expedient de contractació que superi els límits de la contractació menor.**

4. **Quan no sigui possible acudir a la contractació menor de serveis o subministraments pels límits de l'article 118 aplicar el procediment obert abreujat (VEC inferior a 35.000 euros) o simplificat (VEC igual o inferior a 100.000 euros); ordinari (VEC situat entre 100.001 a 220.999 euros) o harmonitzat (VEC igual o superior a 221.000 euros) que donen totes les garanties de publicitat i concurrència.**