

15è. Seminari d'actualització jurídica CSITAL de Lleida. 2020

Jornada del 18 de setembre de 2020

Ramon Morell Gassó
Secretari de l'Ajuntament de Tàrrrega

Normativa

ESTATAL

- **Real Decreto-ley 26/2020, de 7 de julio, de medidas de reactivación económica para hacer frente al impacto del COVID-19 en los ámbitos de transportes y vivienda.**
- **Ley 1/2020, de 15 de julio, por la que se deroga el despido objetivo por faltas de asistencia al trabajo establecido en el artículo 52.d) del texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores, aprobado por el Real Decreto Legislativo 2/2015, de 23 de octubre.**

CATALANA

- **LLEI 7/2020, del 2 de juliol, de l'Agència de la Natura de Catalunya.**
- **DECRET 75/2020, de 4 d'agost, de turisme de Catalunya.**
- **DECRET LLEI 30/2020, de 4 d'agost, pel qual s'estableix el règim sancionador específic per l'incompliment de les mesures de prevenció i contenció sanitàries per fer front a la crisi sanitària provocada per la COVID-19.**

Real Decreto-ley 26/2020, de 7 de julio, de medidas de reactivación económica para hacer frente al impacto del COVID-19 en los ámbitos de transportes y vivienda.

Entrada en vigor: 28 de julio de 2020

➤ Artículo 24. *Reequilibrio económico de los contratos de gestión de servicios públicos de transporte regular de viajeros por carretera de uso general para paliar las consecuencias del COVID-19.*

1. A los efectos del artículo 34.4 del Real Decreto-ley 8/2020, de 17 de marzo, de medidas urgentes extraordinarias para hacer frente al impacto económico y social del COVID-19, los **contratos de gestión de servicios públicos de transporte regular de viajeros por carretera de uso general de titularidad de la Administración General del Estado** podrán ser reequilibrados económicamente por la situación de hecho creada por el COVID-19 ... exclusivamente en los términos establecidos en este artículo. En ningún caso ese derecho podrá fundarse en las normas generales sobre daños por fuerza mayor o sobre restablecimiento del equilibrio económico que, en su caso, pudieran ser aplicables al contrato.

2. El reequilibrio se determinará teniendo en cuenta la reducción de ingresos por la disminución de la demanda de viajeros, así como el incremento de los costes por la desinfección de los vehículos durante la vigencia del estado de alarma, todo ello calculado conforme al Anexo I de este artículo.

La reducción de ingresos se calculará con referencia al mismo periodo del año anterior, descontando la disminución de los costes de explotación por reducción de expediciones y los costes laborales respecto a los soportados en dicho periodo de referencia del año anterior.

En los contratos cuyo periodo de recuperación de la inversión haya concluido, se restará a la compensación resultante la suma de los resultados positivos de los ejercicios cerrados desde que se produjera dicho hecho.

ANEXO I

Metodología del cálculo de la cuantía compensatoria en los contratos de gestión de servicios públicos de transporte regular de viajeros por carretera de uso general de competencia estatal.

ANEXO II

Contenido de la solicitud y documentación que debe acompañarla en los procedimientos relativos a la compensación económica de los contratos de gestión de servicios públicos de transporte regular de viajeros por carretera de uso general de competencia estatal

Ley 1/2020, de 15 de julio, por la que se deroga el despido objetivo por faltas de asistencia al trabajo establecido en el artículo 52.d) del texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores.

Entrada en vigor: 17 de julio de 2020

Artículo único. Modificación del texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores (Real Decreto Legislativo 2/2015, de 23 de octubre).

Queda derogado el apartado d) del artículo 52 del texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores, aprobado por el Real Decreto Legislativo 2/2015, de 23 de octubre.

Disposición derogatoria única.

Queda derogado el Real Decreto-ley 4/2020, de 18 de febrero, por el que se deroga el despido objetivo por faltas de asistencia al trabajo establecido en el artículo 52.d) del texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores, aprobado por el Real Decreto Legislativo 2/2015, de 23 de octubre.

El precepto derogado establecía lo siguiente:

“Artículo 52. Extinción del contrato por causas objetivas.

El contrato podrá extinguirse: ...[...]

d) Por faltas de asistencia al trabajo, aun justificadas pero intermitentes, que alcancen el veinte por ciento de las jornadas hábiles en dos meses consecutivos siempre que el total de faltas de asistencia en los doce meses anteriores alcance el cinco por ciento de las jornadas hábiles, o el veinticinco por ciento en cuatro meses discontinuos dentro de un periodo de doce meses.

No se computarán como faltas de asistencia, a los efectos del párrafo anterior, las ausencias debidas a huelga legal por el tiempo de duración de la misma, el ejercicio de actividades de representación legal de los trabajadores, accidente de trabajo, maternidad, riesgo durante el embarazo y la lactancia, enfermedades causadas por embarazo, parto o lactancia, paternidad, licencias y vacaciones, enfermedad o accidente no laboral cuando la baja haya sido acordada por los servicios sanitarios oficiales y tenga una duración de más de veinte días consecutivos, ni las motivadas por la situación física o psicológica derivada de violencia de género, acreditada por los servicios sociales de atención o servicios de Salud, según proceda.

Tampoco se computarán las ausencias que obedezcan a un tratamiento médico de cáncer o enfermedad grave”.

LLEI 7/2020, del 2 de juliol, de l'Agència de la Natura de Catalunya

Entrada en vigor: 27 de juliol de 2020

Article 1. Creació, naturalesa i règim jurídic

1. Es crea l'Agència de la Natura de Catalunya... adscrita al departament competent en matèria de medi ambient, com a entitat de dret públic de la Generalitat ...

Article 2. Objecte i definicions

1. ...té per missió la protecció, la planificació, la gestió, la restauració, el millorament i l'estudi del medi natural de Catalunya, tant en l'àmbit continental com en el marí, amb la finalitat de conservar-ne el patrimoni natural, la biodiversitat i la geodiversitat, i de garantir els serveis ambientals i les externalitats positives dels ecosistemes, amb criteris d'integritat, sostenibilitat, persistència i eficiència.

Article 3. Funcions

1. L'Agència de la Natura de Catalunya té com a àmbit d'actuació tot el territori de Catalunya i té atribuïdes les funcions següents:
 - a) Formular la planificació estratègica sobre les polítiques de biodiversitat i medi natural, i exercir en aquesta matèria la representació davant l'Administració de l'Estat i davant les institucions de la Unió Europea i les organitzacions internacionals.
 - b) Formular directrius, elaborar i tramitar propostes normatives relatives al patrimoni natural i la biodiversitat del medi natural terrestre i marí, i fer-ne l'avaluació i el seguiment.
 - c) Impulsar les accions de conservació del patrimoni natural i la biodiversitat portades a terme per les entitats sense ànim de lucre, els ens locals, les organitzacions comunals, les empreses, els propietaris de finques rústiques i el sector agrari, cinegètic i forestal, ...

Disposició transitòria segona. Constitució de l'Agència de la Natura de Catalunya

L'Agència de la Natura de Catalunya s'ha de constituir en el moment que es dicti el decret que n'aprovi els estatuts.

Disposició final tercera. Estatuts de l'Agència de la Natura de Catalunya

El Govern ha d'aprovar els estatuts de l'Agència de la Natura de Catalunya en el termini d'un any a comptar de la publicació d'aquesta llei.

DECRET 75/2020, de 4 d'agost, de turisme de Catalunya (I)

Entrada en vigor: 26 d'agost de 2020

Article 111-2. Àmbit d'aplicació.

-1 Les disposicions s'apliquen a les empreses i les activitats turístiques que regulen la Llei de turisme i a les administracions turístiques situades a Catalunya. També són d'aplicació a les noves modalitats d'empreses turístiques d'allotjament que es regulen en el present reglament amb la denominació d'àrees d'acollida d'autocaravanes, allotjaments singulars i llars compartides.

-2 Queden exclosos d'aquest Decret els establiments, les instal·lacions residencials, els mitjans de transport o vehicles on es pugui pernoctar regulats per normativa pròpia, com ara instal·lacions juvenils, residències per a gent gran, residències d'estudiants, establiments on s'exerceixen activitats de naturalesa sexual o anàlegs.

Article 121-2. Control sobre el compliment dels requisits que estableix la normativa turística.

-1 Els ens locals i l'Administració turística de la Generalitat de Catalunya tenen, entre les seves funcions, controlar que les empreses, els establiments i les activitats regulades per la Llei de turisme compleixen els requisits que estableix la normativa turística.

L'Administració turística de la Generalitat i els ens locals es coordinen en l'exercici d'aquest control, d'acord amb els principis de cooperació, col·laboració i coordinació entre les administracions públiques.

-2 Quan l'Administració de la Generalitat constati un incompliment dels requisits turístics que pugui alterar l'habilitació que disposa l'empresa turística d'allotjament, ho ha de comunicar a l'ens local a l'efecte de revisar-la.

Article 131-1. Registre de turisme de Catalunya. Finalitat i funció.

-1 El Registre de turisme de Catalunya és un òrgan administratiu adscrit a la Direcció General competent en matèria de turisme.

-2 La finalitat del Registre de turisme de Catalunya és el manteniment d'un cens públic dels allotjaments turístics legals i la recollida de dades de les empreses i de les activitats, així com d'altres activitats d'interès turístic, pel seu ús estadístic posterior.

Article 131-3. Inscripció dels allotjaments turístics.

-1 Correspon als ens locals la comunicació al Registre de turisme de Catalunya de les dades definitives de les altes i les baixes d'activitat dels allotjaments turístics, així com la comunicació de qualsevol modificació de les dades inscrites.

DECRET 75/2020, de 4 d'agost, de turisme de Catalunya (II)

Entrada en vigor: 26 d'agost de 2020

Títol I. Establiments d'allotjament turístic.

Capítol III. Disposicions específiques per modalitats d'establiments d'allotjament turístic.

Secció I. Establiments hotelers.

Secció II. Establiments d'apartaments turístics

Secció III. Allotjaments a l'aire lliure

Subsecció I. Càmpings

Subsecció II. Àrees d'acollida d'autocaravanes

Secció IV. Establiments de turisme rural

Títol II. Habitatge d'ús turístic.

Títol III. Allotjaments singulars.

Article 231-1. Definició

Són aquells allotjaments turístics que, possibilitant un hostalatge temporal a canvi de contraprestació econòmica, i amb les característiques mínimes que estableix aquest Decret, no encaixen en cap de les modalitats d'allotjament turístic que se'n regulen ni en les excloses expressament.

Els allotjaments singulars s'han d'ubicar fora de vehicles, aeronaus o embarcacions, així com d'edificis convencionals, construccions prefabricades, elements modulars o similars que hagin de complir els requisits del Codi tècnic de l'edificació.

Article 231-2. Règim jurídic

-1 Els ajuntaments poden regular allotjaments singulars en el seu terme municipal preveient normativament el compliment dels requisits mínims de l'article 231-3 d'aquest Decret, i els requisits urbanístics, mediambientals, d'incendis o de seguretat de les persones que corresponguin.

-2 Els ajuntaments poden definir, en l'àmbit de la seva competència, el règim d'intervenció municipal dels allotjaments singulars.

Títol IV. Llar compartida

DECRET 75/2020, de 4 d'agost, de turisme de Catalunya (III)

Entrada en vigor: 26 d'agost de 2020

Llibre tercer. Els serveis d'informació, difusió i atenció turística

Article 311-1. Definició IDAT.

-1 Els Serveis d'Informació, Difusió i Atenció Turística (en endavant, Serveis IDAT) es configuren com una plataforma de serveis d'interès general.

-2 Conformen els Serveis IDAT el conjunt d'instal·lacions, activitats i recursos humans, materials i tecnològics que les administracions competents en matèria de turisme a Catalunya posen a disposició de les persones visitants, usuàries i agents turístics en l'àmbit territorial català amb l'objectiu de facilitar el màxim coneixement, aprofitament i gaudi possible dels recursos turístics catalans. Els Serveis IDAT també poden ser prestats per agents privats.

Article 321-2. La Xarxa d'Oficines de Turisme de Catalunya

-1 Les oficines de turisme existents a Catalunya poden integrar-se voluntàriament a la Xarxa d'Oficines de Turisme de Catalunya (en endavant, la Xarxa).

Les oficines de turisme adscrites a la Xarxa s'inscriuen al Registre de turisme de Catalunya.

Article 321-5. Punts d'atenció turística

-1 Els punts d'atenció turística (en endavant, PAT) són equipaments d'atenció turística vinculats a una oficina de turisme adscrita a la Xarxa. En aquest sentit, l'oficina de turisme originària o principal prendrà la consideració de seu o central.

-2 Els PAT poden constituir-se en estructures físiques mòbils o en espais virtuals, i el seu funcionament es pot restringir a un determinat període de la temporada turística.

DECRET 75/2020, de 4 d'agost, de turisme de Catalunya (IV)

Entrada en vigor: 26 d'agost de 2020

Llibre quart

Títol III. Fons per al foment del turisme

Article 431-1 .Definició

El Fons per al foment del turisme el constitueixen el conjunt d'ingressos obtinguts per l'exacció de l'impost sobre les estades en establiments turístics regulat per la Llei 5/2017, de 28 de març.

Article 431-2.Destinació i règim jurídic

-1 **Els recursos econòmics del Fons tenen com a destinació projectes o accions vinculats als àmbits funcionals i executius de política turística recollits per l'article 49.1 de la Llei 5/2017, amb les especificitats pel que fa a la part del Fons de gestió de les administracions locals que disposa l'article 431-6 d'aquest Decret, d'acord amb l'apartat quart de l'article 49 de la Llei esmentada.**

....

-3 S'estableixen les condicions, els termes i els terminis següents en la destinació a les administracions locals de la transferència de crèdit que els correspon derivada de la recaptació de la tarifa general Resta de Catalunya de la Llei 5/2017:

a) L'assignació del 50% de l'import econòmic que resulti de la recaptació obtinguda de l'impost en l'àmbit territorial de cada ajuntament s'ordena de forma directa mitjançant transferència de crèdit quatre mesos després de la finalització del termini de presentació i ingrés de l'autoliquidació per part del subjecte passiu substituït.

Aquest percentatge el gestionen els consells comarcals respectius en substitució dels ajuntaments en l'àmbit territorial dels quals la recaptació per exacció de l'impost no hagi superat el llindar dels 6.000,00 euros.

Article 431-6. Determinacions per al percentatge de Fons amb destinació local

-1 Els ens locals que participen en el Fons han de destinar i justificar la part del crèdit resultant de l'exacció de l'impost en el seu àmbit territorial d'acord amb les directrius d'actuació i amb els criteris i procediments següents:

a) Els ens locals que en el seu territori s'hagi assolit o superat el llindar dels 300.000,00 euros de recaptació en concepte d'impost... han de destinar un mínim del 60% dels imports del Fons assignats a projectes i actuacions concretes de promoció turística.

b) Els ens locals que en el seu territori no s'hagi assolit el llindar dels 300.000,00 euros de recaptació... han de destinar un mínim del 75% dels imports del Fons assignats a projectes i actuacions concretes de promoció turística.

En ambdós supòsits el percentatge que quedi es pot destinar a la resta d'objectius que determina la Llei 5/2017 en el marc de les directrius d'actuació.

DECRET 75/2020, de 4 d'agost, de turisme de Catalunya (V)

Entrada en vigor: 26 d'agost de 2020

Article 431-7. Comissió local de gestió del Fons.

-1 Els ens locals que constitueixin comissions gestores del Fons que facilitin, en els termes determinats en aquest article, la participació del sector turístic privat de l'àmbit territorial de referència, poden justificar la destinació efectiva del Fons d'acord amb les regles especificades als apartats següents i, de forma alternativa, a allò que determina l'article 431-6 d'aquest Decret.

-2 La comissió local de gestió del Fons integra el sector empresarial del seu territori de referència mitjançant una entitat sense ànim de lucre legalment constituïda a l'efecte, amb presència necessària d'empreses titulars dels establiments turístics subjectes a l'àmbit d'aplicació de l'impost.

...

-4 La comissió local de gestió del Fons és un òrgan col·legiat adscrit a l'ens local mitjançant les àrees o els organismes designats a l'efecte pels seus òrgans de govern. La comissió no requereix dotar-se de personalitat jurídica pròpia per desenvolupar les seves funcions.

-5 El secretari o la secretària de la comissió local de gestió del Fons ha de notificar al Comitè bilateral del Fons l'existència i el funcionament efectiu de l'òrgan, moment a partir del qual el procés de justificació de la destinació del Fons ha de seguir el procediment definit en aquest article.

Article 431-8. Control de l'activitat dels allotjaments turístics.

-1 Els ajuntaments que participen de les assignacions del Fons han de presentar davant el Comitè bilateral un informe sobre el conjunt d'actuacions que han portat a terme per al control de l'activitat dels allotjaments turístics situats al seu àmbit territorial.

-2 L'informe esmentat acompanya la certificació que preveuen els articles 431-6 i 431-7 d'aquest Decret i fa referència a les actuacions de control que hagi realitzat l'ens local des de l'inici del semestre d'estiu fins al termini de presentació del certificat.

-3 L'informe d'actuacions de control l'estén un funcionari o funcionària amb habilitació suficient.

-4 En el supòsit que l'informe esmentat no es presenti o bé sigui manifestament insuficient, el Comitè bilateral ha de declarar-ne l'incompliment, amb l'audiència prèvia a l'ens local interessat i la determinació directa de la destinació del Fons en els termes que preveu l'article 431-6 apartat 3 d'aquest Decret.

DECRET 75/2020, de 4 d'agost, de turisme de Catalunya (VI)

Entrada en vigor: 26 d'agost de 2020

Llibre sisè. Disciplina administrativa turística

Article 631-3. Competències dels ens locals.

Els ajuntaments i el Conselh Generau d'Aran exerceixen les competències sancionadores derivades de la seva tasca de control, que preveu la legislació de règim local, d'acord amb la Llei de turisme i aquest Decret, amb els mateixos límits quantitius en les sancions que els que es preveuen per als òrgans de l'Administració de la Generalitat de Catalunya.

Les competències inclouen l'adopció de mesures de restabliment de la legalitat turística respecte als fets, les activitats, els establiments i els serveis turístics que afectin o puguin afectar el seu àmbit territorial.

Article 631-5. Cooperació i col·laboració interadministrativa.

-1 L'Administració turística de la Generalitat ha de cooperar i col·laborar en matèria d'inspecció i control de l'activitat i dels serveis turístics amb les administracions locals i amb la resta de departaments sectorialment competents en el control i la inspecció de les activitats, els establiments i els serveis turístics.

-2 Els ajuntaments i l'Administració de la Generalitat de Catalunya s'han de comunicar recíprocament les incoacions d'expedients sancionadors amb l'objectiu de coordinar les seves actuacions i evitar-ne la concurrència. El protocol de comunicació i coordinació s'ha d'establir per conveni.

-3 Els ens locals exerceixen les seves competències en matèria d'intervenció administrativa d'activitats i de compliment de la legalitat infringida sens perjudici de sol·licitar la col·laboració de l'Administració turística de la Generalitat de Catalunya, d'acord amb els principis de coordinació i col·laboració exigits a les administracions públiques.

DECRET LLEI 30/2020, de 4 d'agost, pel qual s'estableix el règim sancionador específic per l' incompliment de les mesures de prevenció i contenció sanitàries per fer front a la crisi sanitària provocada per la COVID-19. (I)

Entrada en vigor: 7 d'agost de 2020

Article 1. Objecte i àmbit d'aplicació

1. És objecte d'aquest Decret llei **l'establiment del règim sancionador aplicable a les infraccions comeses per l'incompliment de les mesures ja establertes i les que adoptin les administracions competents per fer front a la situació de crisi sanitària provocada per la COVID-19. ...**

Article 2. Activitat d'inspecció i control

Correspon als ajuntaments de Catalunya i a l'Administració de la Generalitat de Catalunya, en l'àmbit de les seves competències, les funcions de vigilància, inspecció i control del que preveu aquest Decret llei.

...

Article 4. Classificació de les infraccions

Les infraccions es classifiquen en lleus, greus i molt greus. (Art. 5, 6 i 7).

Article 8. Sancions

1. Les infraccions lleus poden ser sancionades amb multa de fins a 3.000 euros.
2. Les infraccions greus poden ser sancionades amb multa de 3.001 a 60.000 euros i es poden acordar també com a sancions accessòries les següents: la suspensió o prohibició de l'activitat per un període màxim de sis mesos; la clausura del local o establiment per un període màxim de sis mesos, o la inhabilitació per a l'organització o promoció d'espectacles públics i activitats recreatives per un període màxim de sis mesos.
3. Les infraccions molt greus poden ser sancionades amb multa de 60.001 a 600.000 euros i es poden acordar també com a sancions accessòries les següents: la clausura del local o establiment per un període màxim de cinc anys; la suspensió o prohibició de l'activitat fins a cinc anys, o la inhabilitació per a l'organització o promoció d'espectacles públics i activitats recreatives fins a cinc anys.

DECRET LLEI 30/2020, de 4 d'agost, pel qual s'estableix el règim sancionador específic per l' incompliment de les mesures de prevenció i contenció sanitàries per fer front a la crisi sanitària provocada per la COVID-19. (II)

Entrada en vigor: 7 d'agost de 2020

Article 13. Procediment sancionador.

1. El procediment sancionador ...s'ha d'ajustar a les disposicions legals i reglamentàries en matèria de règim jurídic i procediment administratiu per a l'exercici de la potestat sancionadora administrativa.....

Article 14. Competència per sancionar.

1. L'exercici de la potestat sancionadora correspon als òrgans competents de l'Administració de la Generalitat de Catalunya.....

....

3. Sens perjudici del que estableix l'apartat 1 d'aquest article, **es pot delegar la competència sancionadora per la comissió d'infraccions lleus en els ajuntaments de Catalunya que ho sol licitin, d'acord amb la normativa de règim local vigent, mitjançant resolució del conseller o consellera del departament competent en matèria de salut, que ha de ser publicada al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya.**

Article 17. Mesures cautelars.

Si, com a conseqüència de les activitats de vigilància i control, es comprova que hi ha risc per a la salut individual o col·lectiva o s'observa l'incompliment greu o molt greu de les mesures adoptades per fer front a la situació de crisi sanitària provocada per la COVID-19, les persones titulars dels òrgans amb la condició d'autoritat sanitària del Departament de Salut, de l'Agència de Salut Pública de Barcelona i del Consell General d'Aran, els alcaldes i les alcaldesses o, si escau, llurs agents, han d'adoptar les mesures cautelars a què fa referència l'article 63 de la Llei 18/2009, del 22 d'octubre, de salut pública, d'acord amb el procediment establert en la mateixa Llei.

L'incompliment de les mesures cautelars podrà donar lloc a la imposició de multes coercitives, d'acord amb el que estableix l'article 65 de la Llei 18/2009, del 22 d'octubre, de salut pública.

Jurisprudència

➤ **Sentencia del Tribunal Supremo, Sala de lo Contencioso-Administrativo, Sección Segunda núm. 586/2020, de 28 de Mayo de 2020.**

Asunto: La administración no puede dictar providencia de apremio de una liquidación tributaria sin resolver el recurso de reposición.

➤ **Sentencia del Tribunal Supremo, Sala de lo Contencioso-Administrativo, Sección Segunda núm. 856/2020, de 23 de Junio de 2020.**

Asunto: Determinar si la contraprestación que abona un usuario de las instalaciones de un concesionario tiene la naturaleza de tasa, precio público, precio privado o prestación patrimonial pública no tributaria.

➤ **Sentencia del Tribunal Supremo, Sala de lo Contencioso-Administrativo, Sección Cuarta núm. 956/2020, de 8 de Julio de 2020.**

Asunto: Las lesiones y perjuicios sufridos por los agentes de policía como consecuencia de acciones ilícitas de las personas sobre las que ejercen, sin culpa o negligencia por su parte, las funciones que son propias de su cargo deben ser resarcidos por la Administración, mediante el principio del resarcimiento o de indemnidad, principio general que rige para los empleados públicos.

➤ **Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Catalunya, Sala Contencioso-Administrativa, núm. 3118/2020, de 15 de Julio de 2020.**

Asunto: En las bases de un proceso de selección para puntuar una prueba no solo han de constar los criterios de calificación sino que han de ser complementados por los criterios de corrección del área de conocimiento aplicable al supuesto práctico, criterios que no forman parte del núcleo de la discrecionalidad técnica.

➤ **Sentencia del Tribunal Justicia Sala de la Unión Europea, de 10 de septiembre de 2020. Asunto C-367/19**

Asunto: Concepto de contrato público, concepto de contrato oneroso, no es posible el rechazo de la oferta de un licitador per importe cero euros.

Sentencia del Tribunal Supremo de 28 de Mayo de 2020.

La administración no puede dictar providencia de apremio de una liquidación tributaria sin resolver el recurso de reposición

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Objeto del presente recurso de casación.

...consiste en resolver la pretensión de nulidad sostenida por la Administración autora del acto administrativo de ejecución recurrido en el litigio de instancia - la providencia de apremio y el recargo correspondiente, que agrava la situación patrimonial del deudor fiscal-, en que se reivindica el principio de ejecutividad de éste, que no se ve interrumpida, a su parecer, por la mera interposición del recurso de reposición previo a la vía económico-administrativa, máxime cuando el contribuyente que lo entabló no pidió en él la suspensión de la deuda tributaria luego apremiada.

TERCERO.- Interpretación jurídica de las cuestiones planteadas en el auto de admisión.

...

Pues bien, de la recta configuración legal del principio de ejecutividad y de sus límites, así como del régimen del silencio administrativo -lo que nos lleva a extender el elenco de preceptos interpretados a otros como los artículos 21 a 24 de la LPAC y sus concordantes; de los artículos 9.1, 9.3, 103 y 106 LJCA; así como el principio de buena administración -que cursa más bien como una especie de metaprincipio jurídico inspirador de otros-, puede concluirse la siguiente interpretación:

1) La Administración, cuando pende ante ella un recurso o impugnación administrativa, potestativo u obligatorio, no puede dictar providencia de apremio sin resolver antes ese recurso de forma expresa, como es su deber, pues el silencio administrativo no es sino una mera ficción de acto a efectos de abrir frente a esa omisión las vías impugnatorias pertinentes en cada caso.

2) Además, no puede descartarse *a priori* la posibilidad de que, examinado tal recurso, que conlleva per se una pretensión de anulación del acto, fuera atendible lo que él se pide. De esa suerte, la Administración no puede ser premiada o favorecida cuando no contesta tempestivamente las reclamaciones o recursos, toda vez que la ejecutividad no es un valor absoluto, y uno de sus elementos de relativización es la existencia de acciones impugnatorias de las que la Administración no puede desentenderse.

Es cierto que el recurrente no promovió, como le era posible, la suspensión del acto recurrido en reposición, pero tal circunstancia sólo habría hecho más clara y evidente la necesidad de confirmar la sentencia, pues al incumplimiento del deber de resolver sobre el fondo -la licitud de la liquidación luego apremiada-, sobre el que nos hemos pronunciado, se solaparía además, haciendo la conducta aún más grave, el de soslayar el más acuciente pronunciamiento pendiente, el de índole cautelar.

....

Sentencia del Tribunal Supremo de 23 de Junio de 2020.

Naturaleza de la contraprestación que abona un usuario de las instalaciones de un concesionario. (I)

ANTECEDENTES DE HECHO

TERCERO.- Admisión del recurso.

La cuestión que presenta interés casacional objetivo para la formación de la jurisprudencia consiste en: Dilucidar si, para aquellos servicios prestados en centros deportivos y casas de baños de gestión indirecta, la reducción de la cuantía de los precios públicos satisfechos por los usuarios debe ir acompañada, en cumplimiento de los artículos 26.2 de la Ley 8/1989, de 13 de abril, de Tasas y Precios Públicos y 44 del texto refundido de la Ley de Haciendas Locales, aprobado por Real Decreto Legislativo 2/2004, de 5 de marzo de un informe técnico-económico que justifique el importe reducido de los mismos y el grado de cobertura financiera de los costes correspondientes. En particular, si dicho informe debe incluir todos los costes, directos e indirectos, que la reducción de los precios públicos conlleva, con la consiguiente cobertura presupuestaria de los mismos. ...

FUNDAMENTOS DE DERECHO

SEGUNDO.- Cuestión con interés casacional y planteamiento de las partes.

...la polémica se centra en determinar si la contraprestación que abona el usuario de las instalaciones de la concesionaria tiene la naturaleza de precio público o precio privado, u otra naturaleza, y una vez despejada esta incertidumbre entrar en el análisis propuesto en atención a la calificación que se deba hacer;...

TERCERO.- Sobre la naturaleza jurídica de la contraprestación que se abona por el uso de las instalaciones Deportivas

La cuestión que nos ocupa es de una gran complejidad, habiendo dado lugar a una histórica polémica sobre la naturaleza jurídica de las contraprestaciones para hacer frente a la financiación de los servicios públicos ...

Para resolver el litigio en la forma que viene planteado, se antoja fundamental dilucidar la naturaleza jurídica de las contraprestaciones que se perciben. No parece cuestionado que la prestación que percibe directamente el Ayuntamiento por la utilización de los servicios sea un precio público, no una tasa; pero en cambio si se produce el debate en cuanto a la naturaleza de la contraprestación que percibe el concesionario por la utilización de servicios en centros deportivos y casas de baños, y por consiguiente el tratamiento que se le debe reservar en el informe técnico-económico. Así, ya se ha puesto de manifiesto, mientras que la concesionaria mantiene que las cantidades que percibe de los usuarios son precios públicos, sometidos por tanto a la regulación que se hace en el Acuerdo de 22 de diciembre de 2010 y aplicable la regulación prevista para esta figura y en concreto los citados artículos a interpretar, la Administración califica la contraprestación como precios privados, ajenos al concepto de precio público, y que debe regirse por el pliego de cláusula contractuales.

Los cambios jurisprudenciales que se han sucedido sobre la materia introduce una evidente incertidumbre que es preciso despejar, o mejor que ya ha sido despejada en los últimos pronunciamientos de este Tribunal sobre la cuestión;..

Sentencia del Tribunal Supremo de 23 de Junio de 2020.

Naturaleza de la contraprestación que abona un usuario de las instalaciones de un concesionario. (II)

...

para estar en presencia de un precio público se precisa que el supuesto de hecho se realice de forma libre y espontánea, esto es que la solicitud del servicio o actividad administrativa sea una manifestación real y efectiva de voluntad por parte del interesado; y que prestándose por entes de Derecho público con sus propios medios, no se preste en situación de monopolio de hecho o de derecho.

En una primera aproximación, partiendo de los anteriores postulados formulados, puede afirmarse que **el criterio que diferencia a la tasa de la prestación patrimonial pública no tributaria o tarifa, aparte su naturaleza, es la condición del ente gestor. Mientras que el precio público se diferencia de dicha tarifa o prestación patrimonial pública no tributaria, no sólo por la condición del ente gestor, sino también, por la nota de su exigencia coactiva y obligatoria para los ciudadanos, a diferencia del precio público que se caracteriza por su voluntariedad y por la prestación del servicio en régimen de competencia con el sector privado.**

En definitiva, las prestaciones patrimoniales públicas no tributarias no son ni tasa ni precio público.

Básicamente a este esquema viene a responder el **nuevo apartado 6 del art. 20 TRLRHL**, que como se ha indicado lo que viene es aclarar el régimen preexistente. Así **las prestaciones patrimoniales públicas no tributarias se establecen coactivamente a los ciudadanos, y tienen por objeto los mismos servicios que tienen o pueden tener las tasas, prestándose el mismo no por la entidad local sino -aparte de la gestión directa por empresa pública de capital íntegramente municipal o por entidad pública empresarial-, mediante gestión indirecta. Aclarando -y aprovechamos para zanjar la controversia... que las prestaciones patrimoniales públicas, también las no tributarias, con reconocimiento constitucional, sometidas al principio de reserva legal, precisan una ordenanza para su aprobación; aunque la revisión de precios habrá de hacerse conforme a las cláusulas del pliego en remisión a lo dispuesto en la Ley de Contratos del Sector Público.**

Ahora bien, establecidos los anteriores criterios, haciendo girar las diferencias entre la condición del ente gestor y la coactividad, existe un supuesto no contemplado en las distinciones que hemos realizado, el caso de gestión indirecta del servicio y voluntariedad; supuesto en el que no se cumplen los requisitos que se prevén en el art. 20. 1 y 2 del TRLRHL, y que se presta por sociedades de economía mixta, entidad pública empresarial y demás fórmulas de derecho privado o en régimen de concesión. Supuesto que, ya se ha dicho, encontró acogida en la jurisprudencia, considerando que la contraprestación posee la naturaleza de tarifa o precio privado; estamos, pues, ante una realidad que debe tener su acomodo jurídico, y que responde a los criterios antes apuntados, **si el prestador del servicio no es el ente local, como en los precios públicos, sino el concesionario, y se presta en régimen de voluntariedad, la contraprestación recibida no puede ser más que un precio privado, surgido entre la relación de la entidad privada que lo gestiona y el interesado, que se desarrolla en el ámbito del Derecho privado, ajeno, por tanto, a la consideración de ingreso público. Precio privado que intervenido, en su caso, es fijado por la Administración para remunerar al prestador del servicio, de claro matiz contractual y vinculado al objeto del servicio.**

Sentencia del Tribunal Supremo de 23 de Junio de 2020.

Naturaleza de la contraprestación que abona un usuario de las instalaciones de un concesionario. (III)

Supuesto que parece responder al caso que nos ocupa en el que la parte recurrida cobra directamente el precio que abonan los usuarios por la prestación de servicios en centros deportivos y casas de baño. Como se ha visto el citado servicio parcialmente se presta directamente por el propio Ayuntamiento, consistiendo la contraprestación en un precio público, por tanto conforme a esta misma estructura en cuanto a las características del servicio, cuando es prestado por el concesionario no puede ser más que un precio privado -no una prestación patrimonial pública no tributaria, al faltar la nota de coactividad-; lo que nos lleva a rechazar que estemos ante una tasa, lo que no se discute, ni ante una prestación patrimonial pública no tributaria, ni, en contra de lo defendido por la parte recurrida, ante un precio público, sino que, tal y como reivindica el Ayuntamiento la prestación que percibe la concesionaria por la prestación del servicio en centros deportivos y casas de baño, es un precio privado.

CUARTO.- *Proyección de la doctrina referida al caso concreto.*

....

Los precios públicos constituyen ingresos públicos con relevancia presupuestaria. Los precios privados, incluso regulados, con la configuración vista, no constituyen ingresos públicos, son una contraprestación que satisface el usuario por el servicio que se le presta e ingresa directamente en la cuenta del concesionario, no tienen, no pueden tener por su naturaleza y función, incidencia presupuestaria, por más que de producir la actuación administrativa con la modificación de los precios públicos un desequilibrio financiero en la concesión, el concesionario pueda instar su corrección por los mecanismos que estén previstos dentro de la relación contractual.

Por todo lo dicho,... ha de contestarse que **la reducción de la cuantía de los precios públicos satisfechos por los usuarios al Ayuntamiento por llevar este a cabo la gestión directa de los mismos debe ir acompañada, en cumplimiento de los artículos 26.2 de la Ley 8/1989, de 13 de abril, de Tasas y Precios Públicos y 44 del texto refundido de la Ley de Haciendas Locales, aprobado por Real Decreto Legislativo 2/2004, de 5 de marzo, de un informe técnicoeconómico que justifique el importe reducido de los mismos y el grado de cobertura financiera de los costes correspondientes, debiendo, en su caso, incluirse todos los costes, directos e indirectos, que la reducción de los precios públicos conlleva, en cuanto a la incidencia presupuestaria que aquellos puedan tener; sin que un precio privado por la prestación de un servicio prestado mediante una forma de gestión indirecta, percibido directamente por el concesionario, tenga relevancia presupuestaria a los efectos de su inclusión en el informe técnico económico preceptivo cuando se produce una reducción de los precios públicos, sin perjuicio de que si la actuación administrativa supone una alteración de los términos contractuales se pueda poner en marcha los mecanismos para recobrar el equilibrio financiero de la concesión.**

Sentència del Tribunal Suprem de 23 de Junjo de 2020.

Naturalesa de la contraprestació que abona un usuari de las instalaciones de un concesionario. (IV)

Naturalesa	Taxa	Preu públic	Prestació patrimonial pública no tributària o tarifa	Preu privat
Característiques				
Ens gestor del servei	Ajuntament	Ajuntament	-Gestió directa : EPEL o empresa pública de capital íntegrament municipal. -Gestió indirecta : concessió de serveis.	-Gestió directa : EPEL o empresa pública de capital íntegrament municipal. -Gestió indirecta : concessió de serveis
Caràcter de la prestació	Exigència coactiva i obligatòria	La sol·licitud per l'interessat del servei ha de ser voluntària i l'Ajuntament no ha de prestar el servei en situació de monopoli de dret o de fet .	Exigència coactiva i obligatòria (poden tenir per objecte els mateixos serveis que poden tenir les taxes)	La sol·licitud per l'interessat del servei ha de ser voluntària.
Rellevància pressupostària	Si	Si	Sí: gestió directa No: gestió indirecta	Si, gestió directa No: gestió indirecta
Ordenança fiscal	Si	Si	Si	No
Informe tècnic econòmic	Si	Si	Si: gestió directa No: gestió indirecta Revisió de preus conforme a les clàusules del contracte de concessió de serveis	Si: gestió directa No: gestió indirecta Revisió de preus conforme a les clàusules del contracte de concessió de serveis

Sentencia del Tribunal Supremo de 8 de Julio de 2020.

Principio del resarcimiento o de indemnidad

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- La Sala va a responder a las cuestiones que tienen interés objetivo para esta casación..

...determinar si la indemnización a los mozos de escuadra por lesiones sufridas en acto de servicio que, en este caso concreto, siguieron una vía penal es un supuesto de responsabilidad patrimonial de la Administración ...o se debe subsumir en un principio general de resarcimiento o indemnidad del funcionario, a encuadrar en la materia de función pública...

SEGUNDO.- Resolvemos esta cuestión en el sentido de que se trata de una materia propia de la función pública como, en cierta forma, se apuntaba ya en la sentencia de 2 de febrero de 2010 (Casación para unificación de doctrina 192/2009)...

Es un principio casi centenario en nuestro ordenamiento jurídico el de que los perjuicios sufridos por guardias civiles o por agentes de policía que sufren lesiones o daños en acto de servicio como consecuencia de acciones ilícitas de las personas sobre las que ejercen, sin culpa o negligencia propia, las funciones que son propias de su cargo deben ser resarcidos por la Administración, mediante el *principio del resarcimiento o de indemnidad, que rige para los empleados públicos cuando actúan* en el ejercicio de su cargo.

Esos daños no se configuran como lesiones, en el sentido técnicojurídico propio de la responsabilidad extracontractual de la Administración. En contra de lo que sostiene la Administración recurrente, tales perjuicios no son imputables a una Administración pública porque la causa de la lesión o daño que sufre el agente no ha sido una actuación normal o anormal de un servicio público imputable a la actuación administrativa, ni ha sido ésta la que produce una lesión resarcible que el perjudicado no tenga la obligación de soportar....

SEXTO.- ...

El principio de resarcimiento que se ha enunciado también está presente y no es totalmente ajeno, como se defiende, al fundamento dogmático de las indemnizaciones por razón del servicio de los artículos 14 d) y 28 del Real Decreto Legislativo 5/2015, de 30 de octubre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley del Estatuto Básico del Empleado Público....

Todo ello sin olvidar que, **en última instancia, el principio general de resarcimiento o indemnidad es un principio inherente al sentido instrumental de toda Administración. En la medida en que quienes la sirven no actúan en interés propio sino en el público -en el de todos- si sufren daño o perjuicio en el servicio, sin mediar culpa o negligencia, se les debe resarcir directamente por la propia Administración en cuyo nombre actúan.** Por eso, venga o no expresado en preceptos concretos, hay que recordar que el artículo 1729 del Código civil establece la obligación de que el mandante indemnice al mandatario todos los daños y perjuicios que le haya causado el cumplimiento del mandato sin culpa ni imprudencia del mismo mandatario.

Sentencia del TSJ de Catalunya de 15 de Julio de 2020.

En las bases de un proceso de selección para puntuar una prueba no solo han de constar los criterios de calificación sino que han de ser complementados por los criterios de corrección.(I)

Fundamento de Derecho

TERCERO.- Resolución de la controversia

1.

... nuestro examen ha de **empezar examinando si concurre la alegada causa de inadmisibilidad, (1. La actora impugnó en alzada un acto de trámite no cualificado, reiterándolo en sede jurisdiccional por lo que el recurso es inadmisibile conforme al art. 51.1 de la LJCA y 2. La recurrente no impugnó las bases ni el acto decisorio del procedimiento que es el nombramiento de los aspirantes seleccionados que superaron el proceso selectivo) en la medida en que ambas demandas sostienen que la calificación impugnada no era un acto de trámite cualificado y que la recurrente venía obligada a impugnar la Resolución definitiva.**

Para ello hemos de tener en cuenta que el art. 112 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, cuyo apartado primero dispone que contra las resoluciones y "los actos de trámite, si estos últimos deciden directa o indirectamente el fondo del asunto, determinan la imposibilidad de continuar el procedimiento, producen indefensión o perjuicio irreparable a derechos e intereses legítimos, podrán interponerse por los interesados los recursos de alzada y potestativo de reposición, que cabrá fundar en cualquiera de los motivos de nulidad o anulabilidad previstos en los artículos 47 y 48 de esta Ley", añadiendo que la "oposición a los restantes actos de trámite podrá alegarse por los interesados para su consideración en la resolución que ponga fin al procedimiento".

...

Ello implica que **no podemos aceptar que la recurrente estuviera obligada a impugnar la Resolución definitiva del proceso selectivo teniendo en cuenta el avance en nuestra jurisprudencia que admite que puedan impugnarse las bases al impugnar su resultado en la medida en que está en juego el derecho a acceder al desempeño de funciones pública con arreglo a los principios de igualdad, mérito y capacidad cuanto el resultado del proceso selectivo ha supuesto un verdadero perjuicio , ilegal, para quien no tiene la obligación de soportarlo (STS 22 mayo 2009).**

Sentencia del TSJ de Catalunya de 15 de Julio de 2020.

En las bases de un proceso de selección para puntuar una prueba no solo han de constar los criterios de calificación sino que han de ser complementados por los criterios de corrección.(II)

2. Como motivos de fondo..

3. ... falta de transparencia de los criterios de calificación de la tercera prueba y en la necesidad de que dichos criterios fueran aprobados con anterioridad a la realización de la prueba. ...

Como resulta de las bases ... En el caso de la tercera prueba, que constaba también de dos ejercicios, ...el tribunal calificador aprobó unos criterios de calificación -que no parámetros de corrección- que no hizo públicos.

...

Lo que se cuestiona en este motivo de impugnaciones la falta de transparencia y publicidad. **No se está cuestionando con ello el principio de discrecionalidad técnica sino la necesidad de que los criterios de calificación se hagan públicos con el fin de que los aspirantes dispongan de la máxima una información sobre el desarrollo de la prueba y cómo se van a valorar los ejercicios.**

Ello, en absoluto implica ofrecer a los aspirantes información que pueda facilitar la prueba, sino la información necesaria para gestionar el tiempo de qué disponen y asumir las consecuencias de tal gestión.

... los criterios que enuncia la base responden a los principios legales de mérito y capacidad pero han de ser complementados por los criterios de corrección del área de conocimiento aplicable al supuesto práctico, criterios que no forman parte del núcleo de la discrecionalidad técnica.

➤ Evolución jurisprudencial:

✓La STS de Sentencia de 16 marzo 2015 (RJ 20151933) nos dice que:

"2.- **La jurisprudencia inicial de esta Sala, desde el mismo momento del reconocimiento de esa discrecionalidad técnica, ya se preocupó en señalar unos límites para la misma, que vinieron a consistir en la aplicación también a ella de las técnicas de control que significan los elementos reglados, los hechos determinantes y los principios generales del derecho... (competencia del órgano, procedimiento, hechos determinantes, adecuación al fin perseguido y al juego de los principios generales del derecho , entre los que, en estos casos, cobran especial interés los de mérito y capacidad).**

Sentencia del TSJ de Catalunya de 15 de Julio de 2020.

En las bases de un proceso de selección para puntuar una prueba no solo han de constar los criterios de calificación sino que han de ser complementados por los criterios de corrección.(III)

➤3.- La evolución jurisprudencial posterior, en aras de perfeccionar el control jurisdiccional y definir los espacios donde este control puede operar con normalidad, completó y aclaró esos límites inicialmente enunciados mediante la distinción, dentro de la actuación de valoración técnica, entre el "núcleo material de la decisión" y sus "aledaños".

El primero estaría representado por el estricto dictamen o juicio de valor técnico, y los segundos (los aledaños) comprenderían, de un lado, las actividades preparatorias o instrumentales que rodean a ese estricto juicio técnico para hacerlo posible y, de otro, las pautas jurídicas que también son exigibles a dichas actividades.

Esas actividades preparatorias o instrumentales serían las encaminadas a delimitar la materia que vaya a ser objeto de ese juicio técnico, a fijar los criterios de calificación que vayan a ser utilizados y a aplicar individualizadamente dichos criterios a cada uno de los elementos materiales que constituyan el objeto de la valoración;...

➤4.- Un punto más en esa línea evolutiva de la jurisprudencia lo representa la necesidad de motivar el juicio técnico.

Como ya se ha puesto de manifiesto, uno de los aledaños de ese juicio técnico está representado por la obligación de cumplir el mandato constitucional (artículo 9.3 CE) de la interdicción de la arbitrariedad de los poderes públicos y, en el criterio de este Tribunal Supremo, ese cumplimiento conlleva la necesidad de motivar el juicio cuando así sea solicitado por algún aspirante o cuando sea objeto de impugnación.

Así se expresa STS de 10 de mayo de 2007, recurso 545/2002:

... una cosa es el núcleo del juicio técnico sobre el que opera esa clase de discrecionalidad y otra diferente la obligación de explicar las razones de ese juicio técnico cuando expresamente hayan sido demandadas o cuando se haya planteado la revisión de la calificación que exteriorice ese juicio técnico. Esto último queda fuera del ámbito propio del llamado juicio de discrecionalidad técnica, ya que, ante la expresa petición de que dicho juicio sea explicado o ante su revisión, la constitucional prohibición de arbitrariedad hace intolerable el silencio sobre las razones que hayan conducido a emitir el concreto juicio de que se trate".

➤5.- La fase final de la evolución jurisprudencial la constituye la definición de cuál debe ser el contenido de la motivación para que, cuando sea exigible, pueda ser considerada válidamente realizada.

Y a este respecto se ha declarado que ese contenido debe cumplir al menos estas principales exigencias: (a) expresar el material o las fuentes de información sobre las que va a operar el juicio técnico; (b) consignar los criterios de valoración cualitativa que se utilizarán para emitir el juicio técnico; y (c) expresar por qué la aplicación de esos criterios conduce al resultado individualizado que otorga la preferencia a un candidato frente a los demás...

Sentencia del Tribunal Justicia Sala de la Unión Europea, de 10 de septiembre de 2020. Asunto C-367/19

Asunto: Concepto de contrato público, concepto de contrato oneroso, no es posible el rechazo de la oferta de un licitador per importe cero euros. (I)

Sobre las cuestiones prejudiciales

23. ...el órgano jurisdiccional remitente, mediante sus cuestiones prejudiciales, que han de examinarse conjuntamente, pide sustancialmente que se dilucide si el artículo 2, apartado 1, punto 5, de la Directiva 2014/24 debe interpretarse en el sentido de que sirve de fundamento legal para rechazar la oferta de un licitador en un procedimiento de adjudicación de un contrato pública por el único motivo de que, al ser de cero euros el importe de la oferta, el poder adjudicador no proporcionaría contraprestación económica alguna, siendo así que el licitador, mediante la ejecución del contrato, obtendría únicamente acceso a un nuevo mercado y referencias que podría invocar con ocasión de ulteriores licitaciones.

24. A este respecto, es preciso recordar que el **artículo 2, apartado 1, punto 5, de la Directiva 2014/24 define los «contratos públicos»** como **«los contratos onerosos celebrados por escrito entre uno o varios operadores económicos y uno o varios poderes adjudicadores, cuyo objeto sea la ejecución de obras, el suministro de productos o la prestación de servicios»**.

25. **Según la jurisprudencia del Tribunal de Justicia, del sentido jurídico habitual del término «oneroso»** se desprende que hace referencia a un **contrato en virtud del cual cada una de las partes se obliga a realizar una prestación en contrapartida de otra prestación....** El carácter sinalagmático del contrato es así una característica esencial de un contrato público...

26. **...aun cuando tal contraprestación no deba necesariamente consistir en el pago de una cantidad de dinero, de manera que la prestación puede retribuirse mediante otras formas de contrapartida, como el reembolso de los gastos soportados por prestar el servicio pactado ...**

27. De ello se deduce que no queda incluido en el concepto de «contrato oneroso», en el sentido del artículo 2, apartado 1, punto 5, de la Directiva 2014/24, un contrato en virtud del cual un poder adjudicador no está obligado jurídicamente a realizar ninguna prestación como contrapartida de la prestación que la otra parte contratante se haya obligado a realizar.

Sentencia del Tribunal Justicia Sala de la Unión Europea, de 10 de septiembre de 2020. Asunto C-367/19

Asunto: Concepto de contrato público, concepto de contrato oneroso, no es posible el rechazo de la oferta de un licitador per importe cero euros. (II)

30. De lo anterior se infiere que **el artículo 2, apartado 1, punto 5, de la Directiva 2014/24 no puede servir de fundamento legal para rechazar una oferta que propone un precio de cero euros**. Por consiguiente, esta disposición no permite excluir automáticamente una oferta presentada en un contrato público —como pueda ser una oferta por un importe de cero euros—, mediante la cual el operador económico propone proporcionar al poder adjudicador, sin pedir contrapartida, las obras, los suministros o los servicios que este último desea adquirir.

31. **En estas condiciones, dado que una oferta por importe de cero euros puede calificarse de oferta anormalmente baja en el sentido del artículo 69 de la Directiva 2014/24, cuando un poder adjudicador deba examinar una oferta de esa naturaleza, habrá de seguir el procedimiento previsto en el citado artículo**, pidiendo al licitador explicaciones en cuanto a la cuantía de la oferta. En efecto, de la lógica que subyace al artículo 69 de la Directiva 2014/24 resulta que no se puede rechazar automáticamente una oferta por el único motivo de que el precio propuesto sea de cero euros.

32. Así pues, en virtud del apartado 1 del citado artículo 69, cuando una oferta parezca anormalmente baja, los poderes adjudicadores exigirán al licitador que explique el precio o los costes que en ella se propongan, explicaciones que podrán referirse, en particular, a los elementos contemplados en el apartado 2 de ese mismo artículo. De este modo, tales explicaciones contribuirían a evaluar la fiabilidad de la oferta y permitirían acreditar que, aun cuando el licitador proponga un precio de cero euros, la oferta en cuestión no afectará al cumplimiento correcto del contrato.

33. En efecto, con arreglo al apartado 3 de ese mismo artículo 69, el poder adjudicador deberá evaluar la información proporcionada consultando al licitador y solo podrá rechazar tal oferta en caso de que los documentos aportados no expliquen satisfactoriamente el bajo nivel de los precios o costes propuestos.

35. Por consiguiente, **en el contexto de la eventual aplicación del artículo 69 de la Directiva 2014/24 es como ha de apreciarse la argumentación de un licitador, que ha presentado una oferta por importe de cero euros, según la cual el precio propuesto en la oferta se explica por el hecho de que el licitador cuenta con que, en caso de que se acepte la oferta, podrá tener acceso a un nuevo mercado u obtener referencias**.