

PROCEDIMENT PER A LA GESTIO DE COMPRES MENORS A PROVEÏDORS QUE HAN SUPERAT EL LLINDAR EN APLICACIÓ DE LA NOVA LLEI 9/2017

1. Antecedents

Atesa la promulgació de la Llei 9/2017, de 8 d novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (LCSP), la qual comença a desenvolupar efectes a partir del 9 de març de 2018.

Atès que l'article 118 LCSP estableix el règim jurídic dels contractes menors, destacant el seu apartat 3r, segons el qual:

‘En el expediente se justificará que no se está alterando el objeto del contrato para evitar la aplicación de las reglas generales de contratación, y que el contratista no ha suscrito más contratos menores que individual o conjuntamente superen la cifra que consta en el apartado primero de este artículo (40.000 € para el contrato de obras y 15.000 € para los contratos de servicios y de suministros). El órgano de contratación comprobará el cumplimiento de dicha regla’.

Atès que l'esmentat precepte requereix justificar a l'expedient de contractació propi dels contractes menors dos circumstàncies: (i) que no es fraccioni l'objecte del contracte per eludir les normes de contractació pertinents; i (ii) que el contractista amb el qual es pretén contractar no hagi formalitzat contractes menors que individual o conjuntament superin el llindar establert.

Atès que diferents Junes Consultives de Contractació Administrativa han emès informes en els quals interpreten el precepte transcrit de forma diferent:

- A l'informe 3/2018, de 13 de febrer, de la Junta Consultiva d'Aragó es conclou que: *‘la regla de incompatibilidad que establece el art. 118.3 debe operar respecto de **contratos** menores de la **misma tipología** a aquél que pretenda adjudicarse de manera sucesiva, es decir, entre contratos menores de obras, entre contratos menores de Servicios o entre contratos menores de suministros respectivamente, anteriores al nuevo contrato de obras, Servicios o suministros que pretenda adjudicarse’.*
- Per contra, als informes 41/2017 i 42/2017, de 2 de març, de la Junta Consultiva de l'Estat es conclou que: *‘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 forme 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'.*

- A l'informe 1/2018, de 20 d'abril, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya el qual raonà el següent: *'Per tant, cal entendre que l'apartat 3 de l'**article 118** de la LCSP estableix **dues obligacions** diferents i complementàries, una primera relativa a l'objecte dels contractes menors, i una segona relativa a les empreses que n'han de ser contractistes, cadascuna de les quals té la seva finalitat diferent i complementària de l'altra. **La primera, evitar fraccionament i la manca de planificació** necessària per cobrir necessitats periòdiques i recurrents –en definitiva, evitar el fraccionament, tant el directament fraudulent com aquell que sigui degut a una incorrecta planificació i mala praxis–; i, **la segona, limitar la possibilitat que els contractes menors**, tot i estar degudament qualificats com a tals per provenir d'una necessitat real i no fraccionada o incorrectament planificada, **s'adjudiquin repetidament a les mateixes empreses**'* per acabar concloent, entre d'altres, que *'la limitació de subscriure un determinat volum de contractes menors amb una mateixa empresa contractista cal entendre-la referida a contractes amb els mateixos objectes, considerats com aquells que es componen de prestacions coincidents substancialment'.*

Atesa la voluntat d'aquesta universitat de canalitzar la pràctica totalitat de les compres inferiors a 40.000 € en contractes d'obres i a 15.000 € en contractes de serveis i de subministrament, per sistemes alternatius als contractes menors (ie. acords marc, sistemes dinàmics d'adquisició, contractes oberts simplificats sumaris i compres centralitzades).

Atesa la dificultat immediata de tenir preparats aquests sistemes alternatius d'adjudicació de contractes degut al termini reduït de *vacatio legis* de la LCSP i a la falta de disponibilitat pressupostària per dedicar els recursos imprescindibles destinats a obtenir els mitjans tècnics electrònics adients per a la substanciació de la contractació administrativa electrònica.

Atès el gran volum de compres menors que en l'actualitat realitza la Universitat, les quals es gestionen i aproven de forma descentralitzada per vicegerents i director d'arquitectura i logística, director de tecnologies de la informació i comunicació; administradors de centres; caps d'àrea; caps d'oficina i directores de serveis; prèvia autorització del responsable del centre de cost, la qual cosa posa de manifest la necessitat d'aprovar un protocol de gestió de les compres menors en el període transitori comprés entre l'entrada en vigor de la LCSP i el moment en que la universitat hagi pogut endegar tots els sistemes d'adjudicació de contractes alternatius als contractes menors.

2. Procediment per a la gestió de compres menors a proveïdors que han superat el llindar en aplicació de la nova Llei 9/2017

Per l'aplicació de la nova Llei 9/2017 per a compres menors i per garantir que la UAB compleix amb els requisits legals en una primera fase transitòria fins a la seva total implementació, es duran a terme les següents accions:

- ✓ Aprofitar el procediment actual que la Unitat de Compres fa servir per les compres centralitzades de la UAB, per a la gestió i centralització dels expedients de compres COMPR. Excepte els procediments que ja compleixen els requisits de la Llei, (per exemple, els acord marc) o les exclusions previstes en la Llei (per exemple en les subscripcions de revistes o altres publicacions).
- ✓ En aquest procés la Unitat de Compres rebrà de forma automàtica tots els expedients COMPR iniciats a proveïdors dels quals s'hagi arribat al llindar, sempre i quan l'usuari vulgui continuar procedint amb aquest mateix expedient.
- ✓ La Unitat de Compres realitzarà les següents accions amb els expedients rebuts:
 - Donar màxim suport al usuari.
 - Proposar proveïdors alternatius.
 - Recopilació de la informació de compres dels expedients per disposar d'informació pel seu anàlisi.
 - Anàlisi de la informació recollida per dur a terme les accions necessàries per arribar a una contractació conforme a la nova Llei.
 - Proposar i/o iniciar altres procediments de contractació administrativa d'acord amb la nova Llei.

Compra menor amb autorització web

