

NOTA INFORMATIVA SOBRE LES MESURES EN MATÈRIA DE CONTRACTACIÓ PÚBLICA COVID-19

Nota elaborada per Bufet Bergós, col·laborador i assessor habitual de La Confederació en matèria de dret administratiu i contractació pública.

En data 18 de març es va publicar al BOE el [Reial Decret Llei 8/2020, de 17 de març, de mesures urgents per fer front a l'impacte social i econòmic de COVID-19](#); i avui dia 19 de març, s'ha publicat el [Decret Llei 7/2020, de 17 de març, de mesures urgents en matèria de contractació pública, de salut i gestió de residus sanitaris, de transparència, de transport públic i en matèria tributària i econòmica](#).

Ambdues normes incorporen mesures en matèria de contractació pública i, d'acord amb aquestes, entenem que les mesures vigents durant l'estat d'alarma són les següents:

I.- Decret Llei 7/2020 de la Generalitat de Catalunya:

L'article 1er de l'esmentat Decret Llei estableix la suspensió de l'execució de determinats contractes de centres educatius i edificis, instal·lacions i equipaments públics de Catalunya, en concret s'adopten les mesures següents:

- a) **Mesura adoptada de suspensió de l'execució de determinats contractes de centres educatius.**
 - a. Motivació: Pel tancament del centre i la impossibilitat d'executar les prestacions de determinats contractes.
 - b. Contractes afectats per la suspensió:
 - i. Neteja
 - ii. Monitoratge o anàlegs
 - iii. Gestió d'unitats d'escolarització compartida
 - iv. Traducció de llenguatge de signes,
 - v. Menjadors escolar i transport escolar de las llars d'infants, escoles d'educació infantil i primària, Instituts d'ESO, batxillerat i formació professional, escoles d'art i disseny, escoles d'adults, escoles oficials d'idiomes, centres d'educació especial, escoles de música, escoles de dansa, conservatoris, centres de títols propis, i centres d'ensenyaments artístics superiors
 - c. Efectes de la suspensió, indemnització al contractista pels conceptes següents:
 - i. Les despeses salarials del personal adscrit al contracte,
 - ii. Les despeses corresponents al manteniment de la garantia definitiva i de les pòlisses d'assegurances que s'haguessin subscrit per obligació contractual, si escau, i
 - iii. L'import corresponent a un 3% del preu de les prestacions que s'haurien d'haver executat durant el període de la suspensió

- d. Finalitat: el manteniment dels llocs de treball adscrits als esmentats contractes, amb l'objectiu de no afectar, amb caràcter general, l'activitat econòmica i l'estabilitat dels llocs de treball
 - e. Forma de pagament: amb la mateixa periodicitat que per a cada contracte s'estableixi en els corresponents plecs o documents contractuals
 - f. Vigència: des del 14 de març i fins que s'aixequi l'ordre de tancament dels centres educatius.
 - g. Procediment per part de l'òrgan de contractació: aixecar acta d'acord amb l'article 208 de la Llei Contractes
- b) **Mesura adoptada de suspensió de l'execució de determinats contractes d'edificis, instal·lacions i equipaments públics de Catalunya, article 1er.**
- a. Motivació: Per les mesures de contenció i restricció dels serveis presencials de la Generalitat de Catalunya el que comporta la impossibilitat de prestació de determinats contractes vinculats a edificis, instal·lacions i equipaments públics com els de seguretat i vigilància o de neteja o manteniment,
 - b. Contractes afectats per la suspensió:
 - i. Neteja
 - ii. Seguretat i vigilància
 - iii. Manteniment
 - c. Efectes de la suspensió, indemnització al contractista pels conceptes següents:
 - i. Les despeses salarials del personal adscrit al contracte,
 - ii. Les despeses corresponents al manteniment de la garantia definitiva i de les pòlisses d'assegurances que s'haguessin subscrit per obligació contractual, si escau, i
 - iii. L'import corresponent a un 3% del preu de les prestacions que s'haurien d'haver executat durant el període de la suspensió
 - d. Finalitat: el manteniment dels llocs de treball adscrits als esmentats contractes, amb l'objectiu de no afectar, amb caràcter general, l'activitat econòmica i l'estabilitat dels llocs de treball
 - e. Forma de pagament: amb la mateixa periodicitat que per a cada contracte s'estableixi en els corresponents plecs o documents contractuals
 - f. Vigència: des del 16 de març.
 - g. Procediment per part de l'òrgan de contractació: aixecar acta d'acord amb l'article 208 de la Llei Contractes
 - h. En cas que a causa de les mesures adoptades es produeixi una reducció de les prestacions objecte del contracte, l'òrgan de contractació podrà determinar les prestacions que es continuen realitzant, si bé en el cas que la prestació objecte del contracte resulti innecessària, tal i com s'ha indicat, es produirà la suspensió total.

Per tant, la norma habilita dues possibilitats: Reducció de la prestació o suspensió total en funció de si el servei es pot prestar parcialment o resulta innecessària la seva prestació en funció de l'activitat de l'edifici.

A més d'aquestes mesures previstes a l'article 1 del Decret Llei, els articles següents estableixen altres previsions que completen les mesures previstes fins ara en matèria de contractació pública.

- c) **Suspensió de l'execució d'altres contractes dels ens locals (article 2).** Habilita als òrgans de contractació locals de Catalunya perquè puguin dictar acordar la suspensió de l'execució de contractes en els mateixos termes.
- d) **ERO (article 3).** La suspensió de l'execució dels contractes per aplicació d'aquest Decret Llei en cap cas es podrà considerar un motiu per a l'aplicació d'expedients de regulació d'ocupació.
- e) **Suspensió dels contractes d'obra i serveis o assistències vinculats contractats per l'Administració de la Generalitat o el seu sector públic (article 6).** Entenem que en aquest cas es fa referència als contractes d'obra així com als de servei i assistència vinculats als indicats contractes d'obra.
- f) **En matèria tributària, suspensió dels terminis de presentació i ingrés de tributs (article 14)** en relació als propis de la Generalitat de Catalunya i dels tributs cedits s'estableix la suspensió de la presentació d'autoliquidacions i pagament dels esmentats tributs fins que es deixi sense efecte l'estat d'alarma establert en el Reial decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària provocada pel COVID-19.

II.- Mesures previstes en matèria de contractació pública en l'article 34 de l'esmentat Reial Decret Llei:

- a) **Mesura adoptada, suspensió automàtica dels contractes de servei i subministrament de prestació successiva.**
 - a. Motivació o justificació: quan l'execució esdevingui impossible com a conseqüència del COVID-19 o les mesures adoptades per fins que es pugui reprendre la prestació, deixant en mans de l'òrgan de contractació la decisió de determinar la fi de la suspensió.
 - b. Efectes: no li resulta d'aplicació l'article 208.2a) de la LCSP i es preveu la indemnització per al contractista dels següents conceptes:
 - i. Les despeses salarials efectivament abonades pel contractista al seu personal adscrit al servei en data 14 de març, durant el període de suspensió.
 - ii. Les despeses de manteniment de la garantia definitiva, en el seu cas, durant el període de suspensió.
 - iii. Despeses de lloguers o de manteniment de maquinària, instal·lacions i equips adscrits al servei i que no puguin destinar-se a altres finalitats, durant el període de suspensió.

- iv. Despeses corresponents a les pòlisses d'assegurances previstes en els plecs vinculades a l'objecte del contracte vigents.
- c. **Procediment.** Aquesta mesura de suspensió, només procedeix si el contractista ho sol·licita seguint-se el procediment següent:
 - i. Sol·licitud del contractista dirigida a l'òrgan de contractació en la que consti les circumstàncies següents que podran ser comprovades amb posterioritat:
 - 1. Les raons per les que l'execució del contracte resulta impossible
 - 2. Personal, dependències, instal·lacions, vehicles, maquinària i equips adscrits al servei en aquest moment
 - 3. Motius que impossibiliten que el contractista utilitzi aquests mitjans en un altre contracte.
 - ii. L'òrgan de contractació disposa termini de 5 dies naturals per respondre aquesta sol·licitud.
 - iii. Transcorregut el termini si no hi ha resolució s'entén que no ha estat estimada la sol·licitud, silenci negatiu.
- b) **Mesura adoptada, pròrroga dels contractes de serveis i subministraments de prestació successiva** al seu venciment si no s'ha formalitzat el nou, d'acord amb l'article 29.4 (màxim 9 mesos), amb independència de la data de publicació de la licitació del nou servei. Es vol garantir la continuïtat de la prestació atès la paralització dels procediments de contractació derivada del RD 463/2020.
- c) **Mesura adoptada, la suspensió dels contractes d'acord amb les mesures anteriors no constitueix causa de resolució dels mateixos.**
- d) **Mesura adoptada,** en relació amb els contractes diferents als anteriors, que no siguin de prestació successiva, en aquest cas s'acorda la **pròrroga del termini d'execució per demora derivada del COVID-19 o les mesures adoptades per** l'Estat, Comunitats Autònomes o Administració local.
 - a. Motivació: S'habilita una ampliació del termini d'execució en aquests casos en que el contractista per aquesta causa del COVID-19 no ha complert en termini, sense que pugui aplicar-se penalitats ni la resolució del contracte, el contractista disposarà d'un termini prorrogat igual al temps perdut pel COVID-19, sempre que el retard fos per aquesta causa, no procedirà la imposició de penalitats, ni la resolució del contracte.
 - b. Efectes:
 - i. Ampliació del termini d'execució per un termini com a mínim igual al temps perdut pel COVID-19, tret que el contractista demani un menor.
 - ii. No procedirà la imposició de penalitats ni la resolució del contracte
 - iii. Indemnització prevista: les despeses salarials addicionals en les que efectivament ha incorregut el contractista com a conseqüència del temps

perdut amb motiu del COVID-19, amb el límit màxim del 10% del preu inicial del contracte.

- c. **Procediment.** Aquesta mesura procedeix si el contractista ho sol·licita seguint-se el procediment següent:
- i. Sol·licitud del contractista, o bé dues sol·licituds, dirigida a l'òrgan de contractació en la que consti les circumstàncies següents:
 1. Sol·licitud de l'ampliació de termini assegurant assegurant el compliment dels compromisos contractuals
 2. Sol·licitud d'indemnització, acreditant la realitat, efectivitat i quantia Les raons per les que l'execució del contracte resulta impossible
- e) **Mesura adoptada, restabliment de l'equilibri econòmic del contracte en les concessions de serveis derivades dels efectes del COVI-19** o de les mesures adoptades per l'Estat, les comunitats autònomes o l'Administració local.
- a. **Motivació:** restablir l'equilibri econòmic de les concessions afectades pel COVID-19 quan resulti impossible l'execució del contracte.
 - b. **Efectes:** s'ha de triar un dels dos següents:
 - i. Ampliació del termini inicial de la concessió fins un màxim d'un 15% més; o bé
 - ii. Modificació de les clàusules de contingut econòmic del contracte.En ambdós casos per compensar:
 - les pèrdues d'ingressos
 - l'increment de les despeses suportades entre els que es consideren les possibles despeses addicionals salarials efectivament abonades
 - c. **Procediment.** Aquesta mesura procedeix si el contractista ho sol·licita seguint-se el procediment següent:
 - i. Sol·licitud del contractista en la que consti les circumstàncies següents:
 1. Sol·licitud de l'ampliació de termini assegurant assegurant el compliment dels compromisos contractuals
 2. Sol·licitud d'indemnització, acreditant la realitat, efectivitat i quantia Les raons per les que l'execució del contracte resulta impossible
- f) **Contractes exclosos d'aquestes mesures:**
- a. Serveis o subministrament sanitari, farmacèutic o vinculat
 - b. Serveis de seguretat, neteja o manteniment de sistemes informàtics
 - c. Serveis i subministraments necessaris per garantir la mobilitat i seguretat de les infraestructures i serveis de transport

- g) Vigència d'aquestes mesures inicialment prevista d'un mes des de l'entrada en vigor, prorrogable (disposició final desena).

III.- Conclusions

Atesa la impossibilitat d'executar alguns contractes per causa del COVID-19 i les mesures adoptades de restricció de mobilitat, tancament de centres educatius, etc, l'Administració de l'Estat i la Generalitat de Catalunya han dictat unes primeres mesures per regular l'execució d'alguns d'aquests contractes, establint com a mesura de moment la suspensió en cas que no es pugui executar el contracte i l'obligació d'indemnitzar al contractista.

Entenem que aquestes mesures no seran les úniques i en els propers dies se'n poden succeir d'altres, però esperem que millori la coordinació entre ambdues normatives, atès que, de moment, les mesures dictades no estan adequadament harmonitzades: la de l'Estat preveu que les mesures s'adoptin a instància de part, i la de la Generalitat que la suspensió sigui automàtica, i només reduïda a un tipus d'activitat. És a dir, es preveuen solucions diferents per a situacions similars, i cal una resposta de l'administració més coordinada.

QUADRE RESUM MESURES:

GENERALITAT CATALUNYA Decret Llei 7/2020	ESTAT ESPANYOL Reial Decret Llei 8/2020
Suspensió automàtica de l'execució de determinats contractes de centres educatius amb indemnització preestablerta.	Suspensió automàtica dels contractes de servei i subministrament de prestació successiva a petició del contractista amb indemnització preestablerta.
Suspensió de l'execució de determinats contractes d'edificis, instal·lacions i equipaments públics de Catalunya: neteja, seguretat i vigilància i manteniment.	Pròrroga dels contractes de serveis i subministraments de prestació successiva al seu venciment si no s'ha formalitzat el nou
	Contractes diferents als anteriors, que no siguin de prestació successiva, en aquest cas s'acorda la <u>pròrroga del termini d'execució per demora derivada del COVID-19</u>
	Restabliment de l'equilibri econòmic del contracte en les concessions de serveis derivades dels efectes del COVI-19

	<p>Contractes exclosos d'aquestes mesures:</p> <ul style="list-style-type: none">a) Serveis o subministrament sanitari, farmacèutic o vinculatb) Serveis de seguretat, neteja o manteniment de sistemes informàticsc) Serveis i subministraments necessaris per garantir la mobilitat i seguretat de les infraestructures i serveis de transport
--	--

Bufet Bergós. Barcelona, 19 de març de 2020