



NOTA INFORMATIVA

EFFECTE DIRECTE DE LA DIRECTIVA 2014/24/UE DEL PARLAMENT EUROPEU I DEL CONSELL SOBRE CONTRACTACIÓ PÚBLICA DE 26.2.2014 (DOUE 18.4.2014)

1.- OBJECTE:

En 2014 la Unió Europea aprova les **Directives** sobre contractes públics **2014/24/UE** (contractació pública), **2014/23/UE** (contractes de concessió) i **2014/25/UE** (contractació de sectors especials), tot demorant l'eficàcia de la derogació de les Directives precedents fins al 18.4.2016.

La present nota informativa se centrarà en l'anàlisi de la **Directiva 2014/24/UE, de 26.2.2014, sobre contractació pública (DC)**, que deroga la Directiva 2004/18/CE.

En haver finalitzat el 18.4.2016 el període de transposició de la DC, resulta necessari avaluar l'abast del seu efecte directe en l'ordenament jurídic intern en general i en els expedients de contractació que tramita la Diputació de Barcelona, en particular.

2.- ANTECEDENTS:

La transposició de la **Directiva 2004/18/CE** del Parlament Europeu i del Consell, de 31.3.2004, sobre coordinació dels procediments d'adjudicació dels contractes públics d'obres, de subministraments i de serveis, s'efectua mitjançant la Llei 30/2007, de 30.10, de contractes del sector públic (LCSP).

La **LCSP** suposa bàsicament:

- Reforma global de configuració, superant l'estructura bipolar: part general i part especial.
- Delimitació de l'àmbit subjectiu d'aplicació.
- Doble adjudicació, provisional i definitiva.
- Nou contracte de col·laboració entre el sector públic i el privat.
- Nou procediment d'adjudicació: diàleg competitiu.
- Nova categoria legal: contractes subjectes a regulació harmonitzada (SARHA).
- Nou recurs especial en matèria de contractació, de caràcter obligatori (transposició Directiva 89/665/CE de 21.12.1989, modificada per Directiva 2007/66/CE d'11.12.2007).
- Adopció de terminologia comunitària: oferta econòmicament més avantatjosa.
- Restricció de les modificacions contractuals.
- Introducció de la figura de responsable del contracte.

Posteriorment, es succeeixen innumerables afectacions i modificacions de la LCSP. Entre elles, destaquen les operades per:

a) **Llei 34/2010, de 5.8**, de modificació de les Lleis 30/2007, de 30.10, de contractes del sector públic, 31/2007, de 30.10, sobre procediments de contractació dels sectors de l'aigua, l'energia, els transports i els serveis postals i 29/1998, de 13.7, reguladora de la jurisdicció contenciós-administrativa per a l'adaptació a la normativa comunitària de les dues primeres, comporta, bàsicament:

- Eliminació de la doble adjudicació, provisional i definitiva.
- Translació del moment de perfecció del contracte al de la seva formalització.
- Determinació del caràcter potestatiu del recurs especial en matèria de contractació.



b) **Llei 2/2011, de 4.3**, d'economia sostenible, comporta, bàsicament:

- Reforç del règim de restricció de les modificacions contractuals.

La LCSP es deroga pel vigent **Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat per Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14.11 (TRLCSP)**, que integra en un text únic les modificacions normatives en matèria de contractació del sector públic.

La **Directiva 2014/24/UE** deroga, com s'ha dit, la Directiva 2004/18/CE, si bé és similar a aquesta en molts dels seus aspectes, suposa la revisió i modernització de les normes vigents sobre contractació pública i positivitza reiterada jurisprudència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea (TJUE) -finalitat que es completa amb les Directives 2014/23/UE i 2014/25/UE, de concessions i sectors especials, respectivament- i comporta, entre d'altres **aspectes rellevants**, els següents:

- Inclusió expressa del principi de proporcionalitat entre els principis orientadors de la contractació del sector públic.
- Generalització de l'obligació d'utilitzar mitjans d'informació i comunicació electrònics.
- Prevalença de procediments, també negociats, amb publicitat.
- Nou procediment d'adjudicació: associació per a la innovació.
- Reforç del paper de la contractació conjunta i la central de compres.
- Reforç de la participació de les PIMEs. Foment de la divisió dels contractes en lots. Possibilitat de limitar els lots als quals els operadors puguin licitar i també el lots que puguin adjudicar-se a un licitador.
- Document europeu únic de contractació (DEUC). Declaració formal del licitador sobre l'acompliment dels requisits de selecció i de no exclusió. Formulari normalitzat fixat per la Comissió Europea.
- Criteris d'adjudicació: concepte prevalent: oferta econòmicament més avantatjosa. Vinculació a l'objecte del contracte.

- Modificacions contractuals: regulació que positivitza la jurisprudència comunitària.
- Ofertes anormalment baixes. Audiència licitadors. Elements d'avaluació de la informació proporcionada pels licitadors.
- Principis d'adjudicació dels contractes: transparència i igualtat de tracte dels operadors econòmics.

Les contínues modificacions normatives en aquest àmbit responen en molts casos a la necessitat d'incorporar la jurisprudència comunitària, raó per la qual, es pot entendre que el TRLCSP ja incorpora una mena de *pretransposició* parcial.

La cita dels antecedents legals no és sobrera, ans al contrari, ja que la intensa tasca legislativa en aquesta matèria determina que convisquin diferents normatives i fa necessari interpretar la seva **vigència transitòria** amb referència als expedients de contractació en cada cas, en els termes d'allò que estableix la **DT 1a. del TRLCSP**.

Es pot avançar ja que el cas més paradigmàtic és el referit al règim de les modificacions contractuals en el què, d'acord amb la DT citada, cal atendre a la normativa vigent en el moment d'adjudicar el contracte que pot diferir substancialment d'aquella que era vigent en el moment en què va ser aprovat.

3.- REQUERIMENTS PERQUÈ ES PRODUEIXI L'EFECTE DIRECTE DE LA DIRECTIVA 2014/24/UE:

No és objecte de la present nota informativa aprofundir en el concepte de **l'efecte directe del dret comunitari**, concepte acotat per nombrosa jurisprudència del TJUE. Tanmateix, en tant el període límit per a la transposició ja ha vençut, resulta convenient recordar que la **jurisprudència comunitària** ha consagrat el principi que, en qualsevol cas, l'efecte directe, que comporta l'aplicació dels preceptes de la Directiva amb



desplaçament de normes nacionals contràries, requereix d'un **mandat incondicionat i suficientment clar i precís**¹ i que no opera quan sigui possible la interpretació de l'ordenament intern conforme a l'efecte útil de la Directiva.²

A més, s'ha de tenir en compte que l'efecte directe abastaria únicament a aquells contractes inclosos en l'àmbit de la Directiva, és a dir, als **contractes subjectes a regulació harmonitzada (SARHA)**, i no pot ser invocat pels poders adjudicadors en perjudici dels particulars, però sí a l'inrevés (**efecte directe vertical ascendent**).

Paral·lelament, cal dir que alguns preceptes no precisen de transposició, com és el cas, de l'art 18 de la Directiva que enuncia els **principis generals de la contractació**, principis que actuen com a orientadors de la contractació del sector públic i que d'altres preceptes han estat **pretransposats**, si bé de manera incompleta, i incorporats en el TRLCSP (és el cas de la regulació sobre solvència econòmica i financera, prohibicions de contractar, contractació reservada i responsabilitat de concessionaris).

4.- AVALUACIÓ DE L'ABAST DE L'EFECTE DIRECTE DE LA DIRECTIVA 2014/24/UE EN L'ÀMBIT DE LA CONTRACTACIÓ DE LA DIPUTACIÓ DE BARCELONA:

Per abordar aquesta avaluació, resulten d'especial interès els pronunciaments de les **Juntes Consultives de Contractació Administrativa (JCCA)** -òrgans consultius de les Administracions públiques- i els dels **Tribunals Administratius de Contractació Pública** que hauran d'abordar la resolució dels recursos especials en matèria de contractació, així com la doctrina especialitzada. Entre els més recents, els següents:

- Informe JCCA Gencat 19/2014, de 17.12
- Informe JCCA Aragó 17/2015, de 3.12

¹ STJUE de 5.2.1963, 4.12.1974, 5.4.1979, 19.1.82 i 5.10.2004

² STJUE de 14.7.1994

- Document d'estudi aprovat pels Tribunals Administratius de Contractació Pública (TACP) l'1.3.2016 publicat al Observatorio de Contratación Pública
- Recomanació de la JCCA Estat de 16.3.2016 (BOE 17.3.16)
- Recomanació de la JCCA Estat de 6.4.2016 (BOE 8.4.16)
- Informe JCCA Gencat 1/2016, de 6.4

A més, la tasca interpretativa de la DC ha de completar-se amb una lectura atenta, no només de la **jurisprudència comunitària** –que la DC positivitza en gran mesura-, sinó també dels seus **considerants**. Sense oblidar el text de **l'avantprojecte de Llei de contractes del sector públic (LCSP)** que orienta a l'interpret sobre quina serà l'opció del legislador intern en el moment d'abordar la transposició. Val a dir que el dit avantprojecte (d'abril de 2015) es va sotmetre a informació pública i, posteriorment, un nou text (d'octubre de 2015) va ser dictaminat pel Consell d'Estat el 10.3.16.

Sobre la base de **l'anàlisi** dels instruments interpretatius citats –malauradament no sempre unànimes- i de la identificació dels preceptes de la DC que poden tenir **efecte directe a partir de 19.4.2016** i especial incidència respecte als expedients de **contractació SARHA** que tramita la Diputació de Barcelona, **amb exclusió dels que es consideren ja incorporats en el TRLCSP, i amb la finalitat d'intentar clarificar conceptes i minimitzar una situació d'evident inseguretat jurídica** que aconsella en qualsevol cas una avaluació pormenoritzada respecte a cada expedient, poden formular-se algunes **consideracions** en els termes següents:



1) Ampliació de l'àmbit objectiu per a la delimitació dels contractes SARHA i, en conseqüència de l'objecte del recurs especial en matèria de contractació:

Els preceptes de la DC relatius a l'objecte, àmbit d'aplicació i exclusions d'harmonització, definicions, imports dels llindars³ i mètodes de càlcul del VEC (arts. 1, 2, 4 i 7 a 17) són aplicables directament sense que sigui necessària ni tan sols la transposició.

Les novetats destacables són les següents:

a) Quant a la **delimitació per raó de l'objecte**, són contractes SARHA:

a.1) **Contractes d'obres**: els inclosos en les categories de l'annex II de la DC, que desplacen les categories que consten a l'annex I del TRLCSP, amb valor estimat (VEC) igual o superior als llindars comunitaris.

a.2) **Contractes de serveis**: s'amplia el concepte que passa a comprendre qualsevol tipus de servei. Per tant, la DC desplaça el TRLCSP en el sentit d'eliminar la distinció entre diferents categories (annex II), per això tots els serveis amb valor estimat (VEC) igual o superior als llindars comunitaris s'entendran subjectes a regulació harmonitzada.

Tanmateix, la DC distingeix entre el règim general dels contractes de serveis i un règim especial (podríem dir simplificat) per als *contractes de serveis socials i d'altres serveis específics* (arts. 74 i següents i annex XIV DC). La distinció té efectes, bàsicament, quant als llindars (209.000 € i 750.000 €, respectivament) i a la publicitat (simplificada, en el cas dels serveis socials i d'altres serveis específics).

³ En l'actualitat els llindars comunitaris es situen en contractes amb VEC igual o superior a 209.000 € (serveis i subministraments) i 5.225.000 € (obres)

a.3) **Concessió de serveis** (contracte de gestió de serveis públics en la modalitat de concessió): les concessions de serveis amb valor estimat (VEC) igual o superior als llindars comunitaris.

La concessió es regula per primera vegada i en una Directiva específica, la Directiva 2014/23/UE, Directiva que no és objecte de la present nota informativa, però que cal tenir en compte perquè incorpora un concepte clau “el risc operacional”. Quan es produeixi la transferència d’aquest risc operacional, el contracte s’ha de qualificar com a concessió.

Si no es produeix la transferència del risc operacional, en aplicació de les Directives i del TRLCSP, s’hauria de distingir (en aquest sentit, vegeu Informe JCCA Gencat de 6.4.2016) si el contracte:

- Té per objecte un servei públic, en quin cas hauria de qualificar-se com contracte de gestió de serveis públics, en les modalitats de concert, gestió interessada o de societat mixta, previstes en l’art. 277 TRLCSP.
- No té per objecte un servei públic, en quin cas el contracte adient seria el de serveis.

a.4) **Exclusions**: les previstes en DC desplacen les previstes en TRLCSP.

b) Quant a les **definicions**, destaca la definició de “plec de contractació” (art. 2.13 DC) que inclou, entre d’altres, l’anunci de licitació, en els termes següents:

“todo documento elaborado o mencionado por el poder adjudicador para describir o determinar los elementos de la contratación o el procedimiento, incluido el anuncio de licitación, el anuncio de información previa que sirva de convocatoria de licitación, las especificaciones técnicas, el documento descriptivo, las condiciones del contrato propuestas, los formatos para la



presentación de documentos por los candidatos y licitadores, la información sobre obligaciones generalmente aplicables y cualquier documento adicional.”

Al llarg de l'articulat DC s'hi contenen d'altres definicions que també són aplicables directament, sense necessitat de transposició.

- c) Quant a **l'objecte del recurs especial en matèria de contractació**, com a conseqüència de l'ampliació de l'àmbit objectiu, s'amplien també els supòsits susceptibles de recurs especial. Per tant, la DC desplaça les previsions de l'art 40 TRLCSP, i el recurs s'amplia a tot tipus de serveis el VEC dels quals iguali o superi els llindars (amb independència de les categories previstes en el TRLCSP), modificacions contractuals, subcontractació, encàrrecs a mitjà propi, concessions de serveis (regulades, com s'ha dit, a la Directiva 2014/23/UE que exigeixin que hi hagi transferència de risc operacional i la subjecció a harmonització o no de les quals s'haurà de realitzar per referència al VEC, no a l'import de les despeses de primer establiment com preveu el TRLCSP).

2) Encàrrec a mitjà propi (art 12):

La DC positivitza la doctrina del TJUE que permet la no aplicació de la normativa contractual davant l'existència d'una relació jurídica-administrativa.

El precepte és aplicable directament sense que sigui necessària ni tan sols la transposició, per bé que la majoria de requisits que preveu la DC es poden entendre ja incorporats en l'art. 24 TRLCSP.

Com a novetat, es fixa el requisit quantitatiu consistent en què el mitjà propi realitzi el 80% de la seva activitat per a l'entitat respecte a la qual tingui aquesta condició. Per tant, la DC completa la previsió del TRLCSP que només exigeix la realització de la

“major part” de la seva activitat per a aquella entitat sense més concrecions que haurà d'entendre's referida al 80%.

3) Principis de contractació (art 18.1):

Els principis bàsics es configuren com a orientadors de tota la contractació pública i, per tant, han de ser apreciats es tracti o no de contractes SARHA, i s'estenen a totes les fases, no només a la preparació i l'adjudicació, sinó també a l'execució i l'extinció del contracte.

A més dels tradicionals principis d'igualtat de tracte i no discriminació i transparència, la DC positivitza el principi de proporcionalitat.

Destaca també l'apartat 2 que, tot i no tenir efecte directe, desplega efectes quant a l'exigència de vetllar perquè es compleixin les obligacions aplicables en matèria social, laboral o mediambiental i es vincula amb altres preceptes, com ara l'art. 69 que determina el rebuig d'una oferta anormalment baixa si es comprova que no compleix dites obligacions.

4) Normes aplicables a les comunicacions electròniques (art 22.6):

L'efecte directe es predica de les normes reguladores dels mitjans electrònics, informàtics i telemàtics per a les comunicacions en la fase de licitació i adjudicació i també durant la vigència dels contractes.

El precepte té eficàcia ajornada fins a 18.10.2018 en els termes de l'art 90 DC⁴, però l'apartat 6 té eficàcia directa en tant que, si se'n fa ús dels dits mitjans electrònics,

⁴ Des de 18.4.2016, data límit de transposició de la Directiva, la contractació ha de ser electrònica per bé que es preveu un ajornament, en determinats supòsits, fins a 18.4.2018. El DEUC es pot presentar en format paper o en format electrònic, però, a partir de 18.4.2018,



aquests hauran de ser, entre d'altres, no discriminatoris, ni restrictius, i estar disponibles i ser compatibles amb caràcter general, a més de preservar la integritat de les dades i la confidencialitat de les ofertes.

5) Mesures de prevenció, detecció i solució de conflictes d'interessos (art. 24):

La doctrina no és unànime quant a la seva eficàcia directa. El document del TACP d'1.3.16 es pronuncia en sentit negatiu en considerar que el 1er. paràgraf del precepte no és suficientment precís, ni incondicionat, aseveració que es comparteix. Tanmateix, la JCCA Gencat en l'Informe 1/2016 es pronuncia en sentit contrari i assenyala que els Estats membres i els poders adjudicadors han d'adoptar mesures de prevenció, detecció i solució dels conflictes d'interessos. Es considera que l'adopció d'aquestes mesures es vincularia, entre d'altres, amb els requeriments derivats de la normativa de transparència i l'aprovació de codis ètics i regles de conducta.

Paralelament, s'ha de tenir en compte que la definició de conflicte d'interessos que es conté en el 2n. paràgraf de l'art. 24 té eficàcia directa i, a més, es vincula amb altres preceptes com ara l'art. 57 que configura la seva concurrència com una causa d'exclusió.

L'art. 24 defineix el conflicte d'interessos com a *"cualquier situación en la que los miembros del personal del poder adjudicador, o de un proveedor de servicios de contratación que actúen en nombre del poder adjudicador, que participen en el desarrollo del procedimiento de contratación o puedan influir en el resultado de dicho procedimiento tengan, directa o indirectamente, un interés financiero, económico o personal que pudiera parecer que compromete su imparcialidad e independencia en el contexto del procedimiento de contratación."*

només en format electrònic. Quant a la notificació electrònica, cal tenir en compte que el Consorci de l'Administració Oberta de Catalunya (AOC) posa a disposició dels ens locals el servei e-NOTUM que permet l'enviament telemàtic de les notificacions.

En qualsevol cas, es considera que, cas de produir-se un conflicte d'interessos, es pot reconduir com una infracció dels principis generals de la contractació pública, com ara el d'igualtat de tracte.

6) Procediments negociats amb publicitat (art. 26.4):

Només procediran en els supòsits previstos en DC que no són els mateixos que els previstos en el TRLCSP (arts. 170 i següents).

7) Terminis presentació ofertes en procediments oberts (art 27):

La DC fixa terminis mínims, inferiors als que preveu el TRLCSP.

La DC fixa el termini mínim de presentació d'ofertes en 35 dies (52 dies en TRLCSP), reduïble en 15 dies si hi ha anunci d'informació prèvia (36 dies en TRLCSP) i excepcionalment 15 dies (22 dies en TRLCSP), reduïbles en 5 dies si les ofertes poden presentar-se per mitjans electrònics.

Tanmateix, en tractar-se de terminis mínims, la DC no desplaça els previstos als arts. 157 a 161 TRLCSP que són més amplis i són d'aplicació.

8) Terminis presentació ofertes en procediments negociats amb publicitat i restringits (art 28 i 29):

La DC preveu un termini de 30 dies que desplaça el de 10 dies previst a l'art. 112.2.b) TRLCSP, el que és una concreció del principi de simplificació. Per tant, és d'aplicació el termini de 30 dies.



9) Negociació (art. 29):

La DC conté les característiques bàsics de la negociació (en regular els procediments amb publicitat però extensible a tots el procediment amb negociació).

10) Associació per a la innovació (art 31):

La DC preveu un nou procediment d'adjudicació contractual, l'associació per a la innovació, no previst en TRLCSP. Es considera d'aplicació directa.

11) Procediment negociat sense publicitat (art. 32):

a) Regla general:

D'acord amb el TRLCSP i la DC, el procediment negociat sense publicitat és excepcional, ja que els expedients de contractació s'adjudiquen, amb caràcter ordinari, per procediment obert i restringit (art. 138.2 TRLCSP).

Abans d'abordar l'anàlisi d'aquesta qüestió, cal fer una precisió i distingir entre:

- Contractes no SARHA: al que els hi és d'aplicació el TRLCSP.
- Contractes SARHA: al que els és aplicable la DC i el TRLCSP en allò que no s'hi oposi o la contradigui.

La present nota informativa es contrau a l'avaluació de l'efecte directe de la DC i, en particular, del seu art. 32, quant als supòsits en què procedeix la utilització del procediment negociat sense publicitat per a l'adjudicació de contractes SARHA.

b) Supòsits d'aplicació:

La DC conté els supòsits en què es pot aplicar el procediment negociat amb publicitat i uns supòsits taxats en què es pot excepcionar la publicitat que caldrà confrontar amb els previstos al TRLCSP (arts. 170 i següents).

Per tant, no es podrà utilitzar el procediment negociat sense publicitat per a adjudicar contractes SARHA en els supòsits previstos en els arts. 170 a 174 TRLCSP sinó estan compresos en la DC.

En aquest sentit, és rellevant tenir en compte els supòsits que la DC no contempla però sí el TRLCSP.

Els supòsits en què la DC desplaça al TRLCSP, que no seran d'aplicació, són els següents:

- Quan no es pugui determinar prèviament el preu global (art. 170.b) TRLCSP).
- Quan es tracti d'obres o serveis complementaris (arts. 171.b i 174.b) TRLCSP), el que és congruent amb la previsió per l'art. 72 de la DC d'aquest supòsit com a modificació contractual.

c) Procediment negociat sense publicitat per raó de la quantia (PNSPRQ):

El TRLCSP (arts. 171.d), 172.b), 173.f), 174.e) i 175) preveu, com a supòsit específic d'adjudicació, el procediment negociat sense publicitat per raó de la quantia (PNRQ).

Tanmateix, l'art. 175 TRLCSP exigeix la seva publicació quan es tracti de "contractes no subjectes a regulació harmonitzada que puguin adjudicar-se per procediment negociat per ser la seva quantia inferior a la indicada en els articles



171.d), 172.b), 173.f), 174.e) i 175" i el seu VEC sigui superior a 200.000 € (obres) o 60.000 € (altres).

Per tant, el TRLCSP autoritza la utilització del PNSPRQ per a adjudicar contractes no SARHA de VEC igual o inferior a 200.000 € (obres) o 60.000 € (serveis i subministraments).

El PNSPRQ no es preveu en la vigent DC, ni es preveia en la precedent Directiva 2004/18/UE a la qual deroga. Tampoc es recull en l'avantprojecte de LCSP que opta per la seva supressió i per la implementació d'un procediment obert simplificat que òbviament encara no pot ser utilitzat en no haver-se aprovat la Llei de transposició.

Malauradament, les JCCA que s'han pronunciat recentment sobre l'efecte directe de la DC contenen **pronunciaments contradictoris respecte a la possibilitat d'utilitzar el PNSPRQ a partir de 19.4.2016**. El document elaborat pels TACP d'1.3.2016 no es pronuncia sobre aquesta qüestió de manera expressa, raó per la qual l'evident situació d'inseguretat jurídica s'accentua en una matèria cabdal.

En efecte, la **JCCA Estat admet la utilització del PNSPRQ** en considerar que, per la seva quantia, que no té rellevància comunitària, no afectarà a contractes SARHA i, per tant, no els hi serà d'aplicació de la DC, i ho fa en els termes següents:

"Como aclaración debe indicarse que con carácter general los supuestos de utilización del procedimiento negociado por razón de la cuantía a que se refieren los artículos 171.d), 172.b), 173.f), 174.e) y 175 del TRLCSP continúan siendo de aplicación por referirse necesariamente a la adjudicación de contratos con un valor estimado inferior a los umbrales que se han indicado en el apartado 3.1 de esta Recomendación".

Es considera que els TACP també es posicionen afirmativament ja que en el document d'1.3.2016 ni tan sols fan referència a aquesta qüestió -probablement en

entendre que és un procediment previst només per a contractes no SARHA-, sinó que es limiten a reproduir l'argumentació de la Recomanació de l'Estat citada.

Contràriament es pronuncia la **JCCA Gencat** que en l'Informe 1/2016, de 6.4 **nega la possibilitat d'utilització del PNSPRQ** a partir de 19.4.2016 i ho fa partint de la base que l'efecte directe de la DC, que es projecta òbviament sobre els contractes SARHA, resulta també *“d'aplicació respecte de les qüestions per a les que el TRLCSP no hagi establert un règim diferenciat en funció de la consideració del contracte com a subjecte o no a regulació harmonitzada”*, i ho fa en els termes següents:

“Pel que fa específicament a la causa d'utilització del procediment negociat sense publicitat per raó de la quantia, respecte del qual es podrà intentar argumentar la no aplicació directa d'aquest precepte de la Directiva –i, per tant, pretendre continuar utilitzant aquesta causa per recórrer al procediment negociat sense publicitat-, per considerar que el TRLCSP conté una distinció en aquests casos per a contractes no subjectes a regulació harmonitzada, cal assenyalar que les previsions de la Directiva respecte d'aquest procediment són taxatives i que la utilització d'aquest procediment per aquesta causa és contrària tant a la lletra de la Directiva, que disposa que els 'Estats membres no permetran el recurs a aquest procediment –negociat sense publicitat- en cap cas diferent dels contemplats en l'article 32, com al seu esperit o finalitat.”

Davant la disparitat de criteris, analitzades les eines interpretatives disponibles i per tal de minimitzar els efectes de l'evident inseguretat jurídica que s'accentua en aquesta qüestió, en opinió de qui subscriu, **el procediment negociat sense publicitat per raó de la quantia es pot continuar utilitzant a partir de 19.4.2016 i per mentre una Llei de transposició disposi altrament, si bé amb caràcter excepcional, pels motius següents:**

- a) El PNSPRQ no està previst en la DC/2014 però tampoc en la Directiva de 2004 a la què deroga i que va ser transposada mitjançant la LCSP/2007,



posteriorment derogada pel vigent TRLCSP/2011, sense que consti cap retret per part de la Comissió Europea amb relació a la previsió d'aquest procediment en els termes previstos en l'ordenament jurídic intern;

- b) el TRLCSP preveu aquest procediment i fa esment exprés a què es caracteritza per aplicar-se a *contractes no subjectes a regulació harmonitzada* (art. 177.2 TRLCSP), tot fixant uns límits quantitius que no tenen rellevància comunitària en situar-se sempre per sota dels llindars i tenint en compte que l'àmbit d'aplicació de la Directiva són els contractes SARHA que la pròpia Directiva delimita.

En definitiva, les raons exposades i els principis orientadors de la contractació pública, units al caràcter excepcional del procediment, i a la finalitat de la Directiva demanden la **reconducció dels expedients que hagin de tramitar-se per procediment negociat sense publicitat per raó de la quantia per tal de fer ús del procediment obert o, en el seu cas, del restringit o negociat amb publicitat, limitant la utilització del PNSPRQ a supòsits excepcionals, degudament motivats i basats en raons que vagin més enllà de l'exclusiva apel·lació a la seva quantia**. En aquest sentit, és rellevant el que disposa el *considerant 50 DC* que pot servir de paràmetre per avaluar l'adequada utilització d'aquest procediment:

"(50) En razón de sus efectos perjudiciales sobre la competencia, los procedimientos negociados sin publicación previa de un anuncio de licitación deben utilizarse únicamente en circunstancias muy excepcionales. Las excepciones deben limitarse a aquellos casos en que la publicación no sea posible, bien por razones de extrema urgencia provocada por acontecimientos imprevisibles y no imputables al poder adjudicador, bien cuando esté claro desde el principio que la publicación no generaría más competencia o mejores resultados de contratación, por ejemplo porque objetivamente solo haya un operador económico que pueda ejecutar el contrato".

12) Contractació conjunta esporàdica (art. 38):

La DC positivitza la possibilitat de contractar conjuntament que, d'altra banda, ja estaria emparada pel principi general de llibertat de pactes (arts. 88.1 Llei 30/1992, de 26.11, 25 TRLCSP i 1.255 Cc) i concreta el règim de responsabilitat de cadascun dels participants en la contractació.

13) Consultes preliminars de mercat (art 40):

La DC possibilita la realització de consultes al mercat amb la finalitat exclusiva de planificar adequadament la contractació.

La doctrina és unànime quant a l'aplicació directa del precepte que, en efecte, pot ser útil. Tanmateix, en no regular-se el procediment post consulta, per bé que l'art. 41 DC regula les mesures a adoptar per evitar el falsejament de la competència –precepte similar a l'art. 56 TRLCSP-, cas de fer ús d'aquesta possibilitat, es recomana extremar la prudència en la preservació de la transparència, la igualtat de tracte, la no discriminació i la resta de principis generals de la contractació pública.

14) Divisió de contractes en lots (art 46.1 i 2):

D'acord amb la DC, la divisió en lots de l'objecte del contracte, sempre que sigui possible, constitueix la regla general.⁵

Per tant, caldrà justificar la no divisió en lots.

Es preveu la possibilitat de limitar el número de lots a què es pot presentar oferta i el número de lots que pot adjudicar-se a una sola empresa licitadora.

⁵ En el mateix sentit, nota informativa 2/2014, de 9.5, de la Secretaria Tècnica de la JCCA Catalunya i l'Informe de la dita JCCA 19/2014, de 17.12, així com Informe JCCA Aragó 17/2015, de 3.12.



15) Publicitat en DOUE (art. 48 i següents):

Els anuncis que s'hagin de publicar en DOUE han de contenir la informació fixada en els annexos DC i instrumentar-se mitjançant els formularis normalitzats establerts pel Reglament d'execució (UE) 1015/1986, de 11.11, de la Comissió i s'han d'enviar a l'Oficina de Publicacions de la UE per mitjans electrònics.

16) Publicitat de la formalització del contracte (art 50):

El termini previst en DC per publicar l'anunci d'adjudicació -és a dir, de formalització d'acord amb el dret intern-, és inferior (30 dies) al que preveu l'art 154 TRLCSP (48 dies), raó per la qual es considera d'aplicació directa el termini previst a la DC que desplaça al TRLCSP.

17) Selecció de licitadors i adjudicació dels contractes (art 56 i següents en relació amb l'annex XII):

El principi general és l'adjudicació d'acord amb els criteris previstos en el plec, prèvia la comprovació que:

- l'oferta compleix els requisits previstos en el plec de contractació,
- i que el licitador compleix els criteris de selecció (solvència i habilitació professional) i no està incurs en causa d'exclusió.

Les novetats destacables quant a la selecció de licitadors són:

- a) La possibilitat d'exclusió d'ofertes si (art. 56):

- es comprova que no compleixin les obligacions mediambientals, socials o laborals, el que es vincula amb el que disposa l'art 18.2 DC,
- o es tenen indicis plausibles d'acords amb altres operadors econòmics destinats a falsejar la competència i haver intentat influir indegudament en el procés de presa de decisions del poder adjudicador, obtenir informació confidencial que pugui conferir-li avantatges indeguts o proporcionar negligentment informació enganyosa.

Tot i que la majoria de motius d'exclusió que conté la DC coincideixen amb les prohibicions de contractar previstes en l'art. 60 TRLCSP, la DC possibilita que, malgrat el licitador incorri en un motiu d'exclusió –excepte si es tracta de l'incompliment de les obligacions tributàries o amb la Seguretat Social- presenti proves que demostrin que les mesures que adopta són suficients per a demostrar la seva fiabilitat i, si les proves es consideren suficients, no se'l podrà excloure de la licitació (art. 57).

- b) Es fixen paràmetres de proporcionalitat en matèria de solvència econòmica, com ara que l'exigència de determinada xifra de volum de negocis mínim anual no pugui excedir del doble del VEC i es disposa que la solvència s'exigeixi en relació a cada lot (art. 58).

18) Obligatorietat d'utilització del formulari normalitzat de document europeu únic de contractació (DEUC) (art 59.1 a 4 i 6):

El DEUC és una declaració formal de l'operador econòmic que substitueix els certificats expedits per les autoritats o per tercers i en virtut de la qual certifica, entre d'altres, que no està incurs en cap causa d'exclusió i que disposa de l'habilitació i solvència exigides.

Els apartats 1 a 4 i 6 de l'art. 59 tenen efecte directe. Els apartats 2 i 5 ajornen el límit per a la seva eficàcia a 18.4.2018 i 18.10.2018, respectivament.



En definitiva, el DEUC –és la tradicional declaració responsable prevista en l'art. 146 TRLCSP amb caràcter potestatiu, excepte per a contractes de quantia menor- pot ser presentat per qualsevol licitador i ha de ser admès per l'Administració com a document acreditatiu de que compleix les condicions per participar en el procés. Per tant, la DC desplaça l'art. 146 TRLCSP sobre substitució de l'exigència de presentació de la documentació per una declaració responsable, declaració que passa a ser la regla general.⁶⁷

19) Criteris d'adjudicació (art. 67):

Els criteris d'adjudicació:

- Han d'estar estar vinculats a l'objecte del contracte: la vinculació ja s'exigeix en l'art. 150 TRLCSP, però el precepte DC conté elements per a interpretar quan es produeix la necessària vinculació entre els criteris d'adjudicació i l'objecte del contracte, i

⁶ El *Reglament d'execució (UE) 2016/7 de la Comissió* de 5.1.2016 (DOUE L 3/16, de 6.1.2016), en desenvolupament de l'article 59 de la Directiva 2014/24/UE, disposa l'obligació d'utilitzar des de 18.4.2016, per a contractes SARHA, el formulari normalitzat de DEUC. Aquest document substitueix la declaració responsable que actualment s'exigeix als licitadors. A partir de 18.4.2018, el DEUC només es podrà presentar en format electrònic. El propi Reglament preveu la possibilitat que els Estats membres, via reglamentària, o bé els poders adjudicadors decideixin si el DEUC també ha d'emprar-se en contractes no harmonitzats.

⁷ La Comissió Europea ha posat a disposició dels operadors econòmics el servei en línia gratuït DEUC electrònic:

<https://ec.europa.eu/growth/tools-databases/espd/filter?lang=es>

La versió en català del DEUC està disponible en la pàgina web de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya:

http://www10.gencat.net/ecofin_jcca/ni/docs/DEUC-cat.pdf

- Han de servir de base per a l'adjudicació a l'oferta econòmicament més avantatjosa que s'ha de determinar sobre la base del preu o cost utilitzant un plantejament que atengui la relació cost-eficàcia, com el càlcul del cost del cicle de vida (les regles per al càlcul es regulen a l'art. 68 DC), i podrà incloure la millor relació qualitat-preu, en funció d'aspectes qualitatius, mediambientals i/o socials.

Com a novetat, la DC admet, de manera expressa, com a criteri d'adjudicació l'organització, qualificació i experiència del personal encarregat d'executar el contracte en cas que la seva qualitat pugui afectar de manera significativa la seva execució.

Tanmateix, cal acotar la previsió perquè el criteri fa referència a l'experiència del personal que s'adscriu a l'execució del contracte, però no a l'experiència de l'empresa licitadora que, com és sabut, és un criteri de selecció però no d'adjudicació del contracte; perquè una correcta eventual previsió en el plec de contractació, aconsella precisar amb rigor els mínims exigits en seu de solvència tècnica o professional i perquè és considera que es tracta d'un criteri aplicable només a aquells contractes -bàsicament de serveis- en què l'exigència d'expertesa professional així ho justifiqui.

20) Càlcul del cost del cicle de vida com un de les opcions per determinar l'oferta econòmicament més avantatjosa (art 68):

El cost del cicle de la vida –la definició del qual es conté en l'art. 2 DC- que pot utilitzar-se com un dels criteris d'adjudicació, en termes de relació cost-eficàcia, s'ha de calcular d'acord amb les regles previstes a l'art. 68 DC.

21) Oferta anormalment baixa (art. 69):

La DC fixa criteris que es poden tenir en compte per avaluar si una oferta és anormalment baixa com ara els referits al compliment de les obligacions en matèria



mediambiental i social (la laboral ja està prevista en l'art. 152 TRLCSP) i de subcontractació, en el seu cas. A més, disposa que l'oferta s'haurà de rebutjar si es comprova que és anormalment baixa perquè no compleix les obligacions en les matèries citades.

22) Condicions d'execució (art. 70):

La DC preveu la possibilitat d'incloure, com a condicions d'execució del contracte, les referides a consideracions econòmiques o relacionades amb la innovació, aspectes que completen els ja previstos en l'art. 118 TRLCSP.

23) Modificacions contractuals (art 72):

Abans d'abordar aquesta **qüestió**, cal palesar que és **especialment complexa**, no només perquè conflueixen interpretacions no coincidents, sinó perquè la DC –que regula per primera vegada la modificació dels contractes- conté un règim menys restrictiu del què es podria esperar a la vista de la jurisprudència del TJUE, règim que ha estat incorporat al TRLCSP i, al seu torn, a l'avantprojecte de LCSP.

A més, s'ha de reiterar que la present nota informativa es contrau a l'anàlisi de la **modificació** des de la perspectiva **dels contractes SARHA**. Quant a la modificació dels contractes no SARHA, es considera plenament vigent la regulació continguda en els arts. 105 a 108 TRLCSP.

Tanmateix, si bé l'art. 72 DC sembla flexibilitzar el règim jurídic de la modificació contractual i matisar la regulació continguda als arts. 105 a 108 TRLCSP, cal recordar la importància de la jurisprudència comunitària com a paràmetre interpretatiu que la DC no pot contradir. En aquest sentit, el *considerand* 107 DC assenyala:

“(107) Es preciso aclarar las condiciones en las que la modificación de un contrato durante su ejecución exige un nuevo procedimiento de contratación, teniendo en cuenta la correspondiente jurisprudencia del Tribunal de Justicia de la Unión Europea. Es obligatorio un nuevo procedimiento de contratación cuando se introducen en el contrato inicial cambios fundamentales, en particular referidos al ámbito de aplicación y al contenido de los derechos y obligaciones mutuos de las partes, incluida la distribución de los derechos de propiedad intelectual e industrial. Tales cambios demuestran la intención de las partes de renegociar condiciones esenciales de dicho contrato. En concreto, así sucede si las condiciones modificadas habrían influido en el resultado del procedimiento, en caso de que hubieran formado parte del procedimiento inicial.

En todo momento debe ser posible introducir modificaciones en el contrato que representen un cambio menor de su valor hasta un determinado valor sin que sea necesario seguir un nuevo procedimiento de contratación. Para ello, con el fin de garantizar la seguridad jurídica, la presente Directiva debe disponer umbrales de minimis, por debajo de los cuales no sea necesario un nuevo procedimiento de contratación. Las modificaciones del contrato por encima de dichos umbrales deberían ser posibles sin la necesidad de seguir un nuevo procedimiento de contratación, en la medida en que cumplan las correspondientes condiciones establecidas en la presente Directiva.”

En aquest context, cal afegir, com s'ha avançat, que l'avantprojecte de LCSP (arts. 201 a 204) -que és un instrument d'especial utilitat per a interpretar l'institut de la modificació contractual arribats a aquest punt- conté una regulació que, partint de la nova regulació de la DC, l'endureix, tot continuant la tendència restrictiva del TRLCSP i de la jurisprudència comunitària.

En conseqüència, raons de prudència i de seguretat jurídica, i per mentre no es produeixi la transposició de la Directiva, aconsellen continuar aplicant el règim previst en el **TRLCSP** que ja incorpora –després de diverses modificacions, la més rellevant de les quals es produí mitjançant la Llei 2/2011, d'economia sostenible- la jurisprudència comunitària que –cal recordar-ho- limita la modificació als supòsits estrictament necessaris per a preservar el contracte sense alterar el seu contingut substancial, **amb algunes especialitats que tot seguit s'assenyalen**. En aquest termes es pronuncia el document elaborat pels TACP d'1.3.2016.

Com a element complementari, cal recordar també, com s'ha avançat, que, d'acord amb el TRLCSP, és aplicable a la modificació contractual el règim vigent en el moment en



que s'adjudicà el contracte, no el vigent en aprovar-se, ni el vigent en produir-se la modificació, el que fa més difícil la tasca interpretativa, raó per la qual s'aconsella que quan es tramiti un expedient de modificació contractual es precisi el règim vigent en el moment en què s'adjudicà el contracte que es proposi modificar.

La nova regulació de la modificació contractual en la DC es concreta de la manera següent:

- a) **Modificacions previstes** en els plecs de manera clara, precisa i inequívoca i que no poden alterar la naturalesa global del contracte.

- b) **Modificacions imprevistes:**
 - **Addició de prestacions complementàries:** quan, tractant-se d'addicionar prestacions, el canvi de contractista no sigui factible per causes econòmiques o tècniques i generi inconvenients significatius o un augment substancial de costos i amb el límit del 50% del valor inicial del contracte (límit aplicable al valor de cada modificació, sense que les modificacions consecutives puguin tenir per objecte eludir les disposicions de la DC). S'ha de publicar en DOUE.

 - **Circumstàncies sobrevingudes i imprevisibles:** quan la modificació es derivi de circumstàncies que un poder adjudicador diligent no hagués pogut preveure, no alteri la naturalesa del contracte i amb el límit del 50% del valor inicial del contracte (límit aplicable al valor de cada modificació, sense que les modificacions consecutives puguin tenir per objecte eludir les disposicions de la DC). S'ha de publicar en DOUE.

 - **Supòsits de successió empresarial:** quan el contractista sigui substituït per un altre (cessió) sempre que estigui prevista la substitució en el plec

de contractació i en cas que es produeixi una successió per reestructuració empresarial (fusió, escissió i anàlegs).

- **Modificacions no substancials**: quan la modificació no sigui substancial, amb independència del seu valor en els termes de l'art. 72.4 DC que defineix què s'entén per "modificació substancial".
- **Altres supòsit per raó de la quantia**: quan, sense alterar la naturalesa global del contracte, no superin els llindars comunitaris ni el 10% (serveis i subministraments) o del 15% (obres) del valor inicial del contracte.

En definitiva, a efectes de claredat, es considera que l'**efecte directe de la DC** i, consegüent interpretació conforme, en el seu cas, del TRLCSP, amb relació amb la **modificació dels contractes SARHA**, es concretaria de la manera següent:

- a) **Prohibició que les modificacions previstes** en plecs de manera clara, precisa i inequívoca, **alterin la naturalesa global del contracte**, el que completa la previsió de l'art. 106 TRLCSP.
- b) Incorporació de **noves causes de modificació imprevistes** en els termes següents:
 - **Addició de prestacions complementàries**, quan l'import **no superi el 50%** del valor inicial, aplicable al valor de cada modificació -sense que les modificacions consecutives puguin tenir per objecte eludir les disposicions de la Directiva- i sempre que concòrrin les **dues circumstàncies** que preveu la DC:

- **raons econòmiques o tècniques,**
- **i inconvenients o costos significatius.**



Aquesta causa és congruent amb la no previsió en la DC d'aquest supòsit per a la utilització del procediment negociat. Per tant, si bé l'addició de prestacions d'acord amb l'art. 105.2 del TRLCSP impediria la modificació, però possibilitaria l'ús de procediment negociat (arts. 171.b), 173.c) i 174.b) TRLCSP), la DC –que desplaça el TRLCSP- ho preveu en sentit contrari, és a dir com un supòsit de modificació contractual.

Quant a l'aplicació del límit percentual al *valor de cada modificació*, sense que les modificacions consecutives puguin tenir per objecte eludir les disposicions de la Directiva, tot i el tenor literal del precepte, es considera que una interpretació conforme a la jurisprudència comunitària, que, a més, ja està *pretransposada* en el TRLCSP -l'estela del qual segueix clarament l'avantprojecte LCSP-, unida a la necessària preservació dels principis generals de la contractació i la seguretat jurídica, així com a la regla general de no d'alteració de la naturalesa global del contracte, aconsellarien no excedir aquell límit percentual per referència al valor total del contracte.

- **Circumstàncies sobrevingudes i imprevisibles**, causa ja prevista en TRLCSP que la DC modifica, sempre que:
 - Concorri **imprevisibilitat** (no imprevisió), entesa com aquella circumstància que un **poder adjudicador diligent** no hagués pogut preveure,
 - **no s'alteri la naturalesa del contracte**,
 - i **no es superi el 50%** del valor inicial del contracte -límit que desplaça el del 10% previst en l'art. 107.3 TRLCSP-, límit aplicable al valor de cada modificació, sense que les

modificacions consecutives puguin tenir per objecte eludir les disposicions de la Directiva.

Quant a l'aplicació del límit percentual al *valor de cada modificació*, sense que les modificacions consecutives puguin tenir per objecte eludir les disposicions de la Directiva, com s'ha dit, tot i el tenor literal del precepte, es considera que una interpretació conforme a la jurisprudència comunitària, que, a més, ja està

pretransposada en el TRLCSP -l'estela del qual segueix clarament l'avantprojecte LCSP-, unida a la necessària preservació dels principis generals de la contractació i la seguretat jurídica, així com a la regla general de no d'alteració de la naturalesa global del contracte, aconsellarien no excedir aquell límit percentual per referència al valor total del contracte.

- **Modificacions no substancials**, atenent a la definició que conté la pròpia DC (art. 72.4)
- c) **Exigència de la publicació de les modificacions en DOUE**, quan es tracti d'addicionar prestacions (procediment negociat complementari segons el TRLCSP) o quan obeeixin a circumstàncies sobrevingudes i imprevisibles, el que comporta que passin a ser **susceptibles de recurs especial en matèria de contractació** i que, per tant, no es pugui formalitzar el document de modificació, ni iniciar-se la prestació abans què hagi transcorregut el termini per formular aquell recurs especial.

24) Resolució contractual (art. 73):

La DC contempla com a causes de resolució:



- la modificació substancial, en congruència amb el règim previst en l'art. 72,
- i el fet que el licitador concorri en prohibició de contractar en el moment de l'adjudicació (formalització) o en cas d'incompliment greu d'obligacions imposades per la normativa comunitària.

25) Contractes de serveis socials i altres serveis específics (art 75 i annex XIV):

Sota l'epígraf "règims de contractació particulars", la DC regula el concepte, l'indici i publicitat de serveis socials i altres serveis específics en els arts. 74 a 77 i l'annex XIV.

Com s'ha avançat, en aquests supòsits s'eleva el límit comunitari, situant-lo en VEC igual o superior a 750.000 € (art. 4.d) DC), en comptes dels 209.000 € que actualment corresponen a la resta de serveis.

Es tracta de serveis socials, de salut, educatius, culturals, de seguretat social, de prestacions socials, comunitàries, religiosos, d'hostaleria, jurídics (que no estiguin exclosos segons l'art 10.d) DC), serveis administratius, de correus, internacionals, de seguretat pública i d'altres respecte dels quals la DC considera que, en tenir característiques específiques, l'aplicació dels procediments habituals d'adjudicació s'ha de modular.

Per això, la publicitat d'aquests serveis s'ha de realitzar utilitzant formularis específics però simplificats i el Reglament d'execució (UE) 2016/7 preveu la possibilitat que no s'utilitzi el DEUC.

En qualsevol cas, aprovar un expedient de contractació de *serveis socials i altres serveis específics* s'haurà de comprovar que el CPV que correspongui a l'objecte del contracte està inclòs en l'annex XIV DC.

26) Informe d'avaluació dels contractes (art. 84):

La DC estableix l'obligació de redactar un informe escrit sobre cada contracte o acord marc (no els derivats) que s'haurà de trametre a la Comissió Europea quan ho sol·liciti.

5.- CONCLUSIONS:

Ateses les consideracions exposades, es poden formular les **conclusions** següents:

Primera.- La data límit per a la transposició de la Directiva de contractació 2014/24/UE era el 18.4.2016. En no haver-se transposat, **la Directiva projecta el seu efecte directe sobre l'ordenament jurídic intern des de 19.4.2016.**

Segona.- **L'efecte directe es caracteritza per:**

- a) Es projecta sobre els **contractes SARHA**, sense perjudici dels principis i criteris orientadors de tota la contractació pública.
- b) Requereix d'un **mandat incondicionat, clar i precís**.
- c) Té **caràcter vertical ascendent**, raó per la qual pot ser invocat pels particulars però no a l'inrevés.

Tercera.- Juntament amb l'efecte directe, **s'han de tenir en compte els efectes:**

- a) **Interpretatiu**, que exigeix fer una interpretació del dret intern conforme a la Directiva.



- b) **De primacia del dret comunitari**, que determina la inaplicació del dret intern que s'oposi a la Directiva.
- c) **Compensatori**, que determina l'eventual responsabilitat patrimonial de l'Estat pels danys i perjudicis causats per incompliment del dret comunitari.

Quarta.- Les successives modificacions de la LCSP/2007 i del vigent TRLCSP/2011 han incorporat la jurisprudència comunitària, raó per la qual es considera que **molts dels preceptes de la DC han estat ja pretransposats al dret intern**.

Cinquena.- L'avaluació de l'aplicació directa de la DC ha de tenir en compte el seguit de criteris i principis orientadors que no requereixen de transposició, entre ells, els **principis generals de la contractació pública**, entre els quals la Directiva 24/2014/UE positivitza per primer cop el principi de proporcionalitat, i **que es projecten sobre tots els contractes, SARHA i no SARHA**.

Sisena.- Les **afectacions més rellevants** amb relació als **expedients de contractes SARHA que es tramiten a la Diputació de Barcelona** són les següents:

- a) **Ampliació de l'àmbit objectiu d'aplicació** de la Directiva a tots el serveis, amb independència de la seva categoria; previsió d'un règim particular per als serveis socials i altres serveis específics i substitució de les categories dels contractes d'obres, essent aplicables les de l'annex II DC.
- b) **Ampliació de l'objecte de recurs especial en matèria de contractació** com a conseqüència de l'ampliació de l'àmbit objectiu d'aplicació de la Directiva (tots els serveis amb VEC igual o superior als llindars comunitaris, modificacions contractuals, subcontractacions, encàrrecs a mitjans propis).

- c) **Divisió dels contractes en lots com a regla general** i necessitat de justificació en cas contrari.
- d) **Utilització excepcional del procediment negociat sense publicitat per raó de la quantia només quan es justifiqui degudament en l'expedient** sobre la base de la concurrència de raons que vagin més enllà de l'exclusiva quantia, com la urgència que no permeti la utilització dels procediments ordinaris d'adjudicació o raons vinculades al fet que la publicitat no generaria mes competència o millors resultats per a la contractació que es pretengui.
- e) **Utilització obligatòria dels formularis normalitzats d'anuncis en DOUE** i enviament per mitjans electrònics a l'Oficina de Publicacions de la Unió Europea.
- f) **Utilització del formulari normalitzat de DEUC** que ha d'acceptar-se obligatòriament com a prova preliminar del compliment per part dels licitadors dels criteris de selecció i de no incórrer en cap causa d'exclusió.
- g) Prevalença dels **supòsits previstos a la Directiva per a l'utilització del procediment negociat per a l'adjudicació de contractes SARHA**, que desplacen els previstos al TRLCSP.
- h) En cas de **modificació contractual, prohibició d'alterar la naturalesa global del contracte; ampliació de les causes imprevistes de modificació, publicació en DOUE i sotmetiment a recurs especial** en matèria de contractació.
- i) **Nou concepte de concessió de serveis**, regulada en La Directiva 23/2014/UE, que exigeix que es transfereixi al concessionari el risc operacional del contracte.

Setena.- L'efecte directe es produeix amb relació als expedients iniciats a partir de 19.4.2016, d'acord amb el **règim transitori previst a la DT 1a. TRLCSP.**



Vuitena.- L'impacte de l'efecte directe de la Directiva 24/2014/UE en la contractació ordinària de la **Diputació de Barcelona és limitat**, bàsicament perquè el TRLCSP continua vigent, molts dels preceptes de la Directiva ja han estat *pretransposats* i la Directiva projecta els seus efectes, sense perjudici dels principis orientadors que afecten a tota la contractació, sobre els contractes SARHA, és a dir, sobre aquells el VEC dels quals iguali o superi els llindars que la normativa fixa i sempre que els preceptes comunitaris l'aplicació directa dels quals es pretengui siguin incondicionats, clars i precisos.

Novena.- La tasca interpretativa que correspon als operadors jurídics en matèria de contractació pública és cada cop més complexa, raó per la qual la Secretaria General continua treballant en la fixació de criteris i l'actualització de documents que facilitin l'elaboració, revisió i aprovació dels expedients de manera rigorosa i eficient. En cas d'eventuals consultes o aclariments, caldrà adreçar-se, com és habitual, a les secretaries delegades respectives.

Barcelona, 25 d'abril de 2016

Ma. Teresa Muratel Caveró
Cap del Servei de Secretaries delegades

Vist-i-conforme,

Petra Mahillo García
Secretària General

