



## **Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 30 d'octubre de 2009**

### **Informe 3/09, de 30 d'octubre de 2009. Classificació empresarial exigible en els contractes de serveis relatius a la prestació de serveis socials**

#### **Antecedents**

1. La batlessa de l'Ajuntament de Palma ha demanat a aquesta Junta Consultiva que es doni resposta a la consulta de la directora general de Planificació de Benestar Social que es transcriu a continuació:

A la Regidoria de Benestar Social, Participació i Cultura de l'Ajuntament de Palma es tramiten plecs per a la contractació pública de diversos serveis socials.

Volem exposar que actualment hem iniciat i iniciarem en breu la tramitació de diversos expedients de contractació que fan referència a la gestió de serveis relacionats amb centres o serveis socials, en concret ens referim a serveis englobats en dues categories:

1. Serveis de promoció de l'autonomia personal i atenció a les persones en situació de dependència definits a la Llei 39/2006, de 14 de desembre, de promoció de l'autonomia personal i atenció a les persones en situació de dependència:
  - Centres de Dia per a persones majors dependents (article 24 de la Llei 39/2006, de 14 de desembre, de promoció de l'autonomia personal a les persones en situació de dependència).
  - Serveis de prevenció de la Dependència i Promoció de l'Autonomia Personal (article 21 de la Llei 39/2006, de 14 de desembre, de promoció de l'autonomia personal a les persones en situació de dependència).
  - Servei d'ajuda a domicili (article 23 de la Llei de la Llei 39/2006, de 14 de desembre, de promoció de l'autonomia personal a les persones en situació de dependència).
  - Servei de teleassistència (article 22 de la Llei de la Llei 39/2006, de 14 de desembre, de promoció de l'autonomia personal a les persones en situació de dependència).
2. Serveis de prevenció i atenció a població en situació de risc i/o exclusió social:



- Serveis d'Acollida a col·lectius en situació de risc i/o exclusió social (dones víctimes de violència de gènere i albergs de transeünts).
- Serveis d'atenció psicosocial a menors i/o famílies en situació de risc i/o exclusió social.
- Serveis d'informació, orientació i assessorament a persones amb discapacitat.

De conformitat amb la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic, per als referits serveis és necessària la classificació, ja que l'import és superior a 120.000 € i pertanyen al grup de Serveis Socials i Salut (Categoria 25, BOE 261, pàg. 44434 Annex II).

El Reial decret 817/2009, de 8 de maig, pel qual es desenvolupa la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic no estableix cap grup i subgrup de classificació dels contractes de serveis socials.

Per tot això, us sol·licit un informe on es clarifiqui l'aplicació de l'exigència de classificació en els contractes de serveis socials, i en el seu cas en quin grup o subgrup.

2. La batlessa de l'Ajuntament de Palma està legitimada per sol·licitar informes a la Junta Consultiva de Contractació, de conformitat amb la disposició addicional segona del Decret 147/2000, de 10 de novembre, sobre contractació de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

A l'escrit no s'adjunta l'informe jurídic preceptiu que s'exigeix en l'article 16.3 del Reglament d'organització i funcionament d'aquesta Junta Consultiva, aprovat per Acord del Consell de Govern de 10 d'octubre de 1997. Per tant, no es tenen els requisits previs d'admissió per poder emetre l'informe sol·licitat.

No obstant això, cal fer algunes consideracions sobre les qüestions plantejades a causa del seu possible interès general per a supòsits similars que puguin presentar-se.

## **Consideracions jurídiques**

1. L'escrit de consulta planteja un dubte en relació amb l'exigència de classificació en els contractes relatius a centres o serveis socials, en concret, si en aquests tipus de contractes és exigible la classificació empresarial i, en cas que ho sigui, quin grup i subgrup s'hauria d'exigir.

Amb caràcter previ, cal assenyalar que la classificació empresarial només és



exigible en els contractes d'obra i de serveis, però no en altres tipus de contractes, com ara el contracte de gestió de serveis públics, el qual també pot tenir com a objecte la prestació d'un servei social.

Per aquest motiu, aquest informe pretén analitzar quin és el règim actual de la classificació empresarial en els contractes de serveis en general, amb una especial referència als contractes de serveis que tenen per objecte la prestació de serveis socials, sempre que s'hagin qualificat en aquesta tipologia contractual.

2. La classificació empresarial és un requisit de capacitat que han d'acreditar les empreses en els procediments d'adjudicació de contractes d'obres i de serveis a partir d'un determinat import econòmic, d'acord amb l'article 54.1 i la disposició transitòria cinquena de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic (en endavant, LCSP). Per tant, és una forma d'acreditar la capacitat tècnica i la solvència economicofinancera de les empreses, amb caràcter previ i general, i serveix perquè l'òrgan de contractació tingui coneixement de les persones amb solvència contrastada i adequada per executar correctament el contracte de què es tracti.

La determinació del grup i subgrup de la classificació d'obres o de serveis exigible en un contracte determinat s'ha de fer a partir de l'objecte del contracte i de les prestacions a què s'obliga el contractista, tenint en compte que hi pot haver contractes mixtos, és a dir, contractes que continguin prestacions corresponents a diversos tipus de contractes, i que l'exigència d'un o més subgrups de classificació s'ha de fer d'acord amb el que disposen els articles 36 i 46 del Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques, aprovat pel Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre.

L'article 54.1 de la LCSP estableix que:

Per contractar amb les administracions públiques l'execució dels contractes d'obres d'un import igual o superior a 350.000 euros, o de contractes de serveis per un pressupost igual o superior a 120.000 euros, és requisit indispensable que l'empresari estigui degudament classificat. No obstant això, no cal la classificació per subscriure contractes de serveis compresos a les categories 6, 8, 21, 26 i 27 de l'annex II.

La disposició transitòria cinquena de la LCSP disposa que:

L'apartat 1 de l'article 54, en quant determina els contractes per a la



signatura dels quals és exigible la classificació prèvia, entra en vigor de conformitat amb el que estableixin les normes reglamentàries de desplegament d'aquesta Llei per les quals es defineixen els grups, subgrups i categories en què s'han de classificar aquests contractes, i continua vigent, fins aleshores, el paràgraf primer de l'apartat 1 de l'article 25 del Text refós de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques.

L'article 25.1 del Text refós de la Llei de contractes de les administracions públiques, aprovat pel Reial decret legislatiu 2/2000, de 16 de juny (en endavant, TRLCAP) estableix que:

Per contractar amb les administracions públiques l'execució dels contractes d'obres o de serveis a què es refereix l'article 196.3, en ambdós casos per pressupost igual o superior a 120.202,42 euros, és requisit indispensable que l'empresari hagi obtingut prèviament la corresponent classificació. S'exceptuen d'aquest requisit els contractes compresos a les categories 6 i 21 de l'article 206 i, dels compresos a la categoria 26 del mateix article, els contractes que tinguin per objecte la creació i interpretació artística i literària i els d'espectacles.

Així doncs, aquest article del TRLCAP roman vigent, llevat de la referència a l'import a partir del qual s'ha d'exigir classificació empresarial en els contractes d'obres, tal com s'indicarà més endavant.

3. La disposició transitòria cinquena de la LCSP va plantejar una sèrie de dubtes respecte a l'aplicació efectiva del nou règim de classificació empresarial, per la qual cosa aquesta Junta Consultiva, en l'Acord 1/2008, de 30 de juliol, va analitzar el règim transitori aplicable a la classificació empresarial.

Pel que fa als límits quantitius que s'han de tenir en compte per exigir classificació, els de l'article 54.1 de la LCSP o els de l'article 25.1 del TRLCAP, aquest Acord va assenyalar que "En tant no entri en vigor la norma reglamentària que desenvolupi els corresponents preceptes de la LCSP, els límits quantitius dels contractes a partir dels quals s'ha d'exigir la classificació empresarial, tant en contractes d'obres com de serveis, a partir del moment de l'entrada en vigor de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, continuen essent els recollits en l'article 25.1 del Text refós de la Llei de contractes de les administracions públiques, és a dir, 120.202,42 €, IVA inclòs."

No obstant això, amb posterioritat a l'adopció de l'Acord 1/2008 es va publicar el Reial decret llei 9/2008, de 28 de novembre, pel qual es creen un fons estatal



d'inversió local i un fons especial de l'Estat per a la dinamització de l'economia i l'ocupació i s'aproven crèdits extraordinaris per atendre'n el finançament, la disposició adicional sisena del qual disposa que a partir de l'entrada en vigor d'aquest Reial decret llei no serà exigible la classificació en els contractes d'obres de valor inferior a 350.000 euros.

Pel que fa a l'exigència de classificació empresarial als empresaris que opten a l'adjudicació dels contractes de serveis considerats amb anterioritat a l'entrada en vigor de la LCSP com a contractes de consultoria i assistència, l'Acord 1/2008 d'aquesta Junta Consultiva determinà que els òrgans de contractació no n'havien d'exigir fins que no entràs en vigor la norma reglamentària de desenvolupament de la LCSP.

4. La LCSP, en l'article 10, defineix els contractes de serveis en els termes següents:

Són contractes de serveis els que tenen per objecte prestacions de fer consistents en el desenvolupament d'una activitat o dirigides a obtenir un resultat diferent d'una obra o un subministrament. Als efectes de l'aplicació d'aquesta llei, els contractes de serveis es divideixen en les categories enumerades a l'annex II.

L'annex II de la LCSP conté 27 categories de contractes de serveis, d'acord amb el Reglament (CE) núm. 213/2008 de la Comissió, de 28 de novembre de 2007, que modifica el Reglament (CE) núm. 2195/2002 del Parlament Europeu i del Consell, pel qual s'aprova el vocabulari comú de contractes públics (CPV), i les directives 2004/17/CE i 2004/18/CE del Parlament Europeu i del Consell sobre els procediments dels contractes públics, en allò referent a la revisió del CPV.

La categoria 25 de l'annex, sota la denominació "Serveis socials i de salut", inclou una sèrie de prestacions relatives als serveis socials entre les quals es podrien incloure, en cas que s'hagin qualificat com a contractes de serveis, les prestacions a què fa referència la consulta.

En principi, els contractes de serveis de la categoria 25 de l'annex requereixen classificació empresarial, atès que aquesta categoria no està exempta de l'exigència de classificació. Per tant, cal determinar quin és el grup i subgrup de classificació exigible per dur a terme aquesta prestació quan el contracte de serveis supera l'import a partir del qual aquesta classificació és exigible.

Una vegada analitzats els grups i subgrups de classificació de les empreses en els



contractes de serveis previstos en l'article 37 del Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques, s'adverteix clarament que no conté cap subgrup específic en què es pugui considerar inclosa la prestació de serveis socials.

En conseqüència, atesa la nova regulació de la contractació pública, en especial la definició àmplia del contracte de serveis i la disposició transitòria cinquena de la LCSP, que es remet, quant a la definició dels grups i subgrups de classificació, a un moment posterior en què es desplegui la Llei, i de conformitat, per similitud, amb la solució adoptada a l'Acord 1/2008 d'aquesta Junta Consultiva en relació amb els contractes de serveis abans qualificats com a contractes de consultoria i d'assistència, cal considerar que la classificació per a determinades prestacions, com la relativa als serveis socials, no previstes en el Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques, no és exigible, atès que actualment no hi ha cap subgrup de classificació empresarial que empari aquestes prestacions.

Així doncs, es pot afirmar amb caràcter general que per dur a terme un contracte de serveis que tenguin per objecte la prestació d'un servei social no es pot exigir la classificació empresarial, sinó que l'òrgan de contractació ha d'exigir als empresaris que acreditin la seva solvència econòmica i financera o tècnica i professional d'acord amb els mitjans que s'estableixen als articles 64 i 67 de la LCSP.

5. Si bé la consulta no en fa cap menció, es podria plantejar si aquestes prestacions es podrien incloure en el subgrup U7 de classificació, que fa referència a "altres serveis no determinats", i que inclou els treballs o les activitats no assignades a un subgrup concret, però que són objecte d'un contracte de serveis.

El Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques disposa que el subgrup U7 no té un contingut indeterminat, però la inexistència d'una relació d'activitats definides com a corresponents al subgrup U7 que determini els casos en què és exigible fa que s'hagi d'acudir a la casuística i planteja problemes interpretatius.

Pel que fa a l'exigència d'aquest subgrup de classificació, cal fer una interpretació restrictiva i coherent amb el règim previst en la nova Llei de contractes del sector públic, l'article 54.1 de la qual exigeix de classificació —tot i que l'exempció no estigui vigent actualment— els contractes de serveis compresos en la categoria 27



de l'annex II, denominat "altres serveis". Sembla, doncs, que es tracta d'un subgrup que s'ha d'extingir.

Aquesta Junta Consultiva ja s'ha pronunciat en el sentit que la classificació en el subgrup U7 no garanteix la idoneïtat de les empreses candidates en una licitació determinada, ja que la diversitat de prestacions que conformen aquest subgrup de classificació suposa que poden acreditar que estan en possessió del certificat de classificació corresponent empreses especialitzades i expertes en l'execució de prestacions que no tenen res a veure amb l'objecte contractual que s'ha de licitar. En aquest sentit s'ha pronunciat aquesta Junta Consultiva en l'Informe 11/08, de 30 d'abril, en els termes següents:

(...) Per tant, l'obtenció de la classificació empresarial en aquest subgrup pot tenir lloc amb l'acreditació d'objectes socials i l'execució de treballs de naturalesa molt diversa, de manera que es pot afirmar clarament que l'acreditació d'aquest subgrup de classificació davant un òrgan de contractació sense l'acreditació simultània de l'objecte social de l'empresa per qualsevol dels mitjans que s'indiquen en l'article 61.1 de la LCSP no permet a l'òrgan de contractació tenir coneixement de l'objecte social de l'empresa ni assegurar-se que l'empresa disposa dels mitjans i l'experiència adients per executar les prestacions compreses en l'objecte d'un contracte determinat, que de fet poden ser molt diferents dels que han permès a l'empresari obtenir la classificació en el subgrup U7.

En definitiva, resulta més adequat, per garantir el principi de lliure concurrència i que el contracte s'adjudica a un empresari amb solvència contrastada, que els licitadors acreditin la seva solvència d'acord amb els mitjans que estableixen els articles 64 i 67 de la LCSP.

## **Conclusió**

Els contractes de serveis relatius a la prestació de serveis socials no requereixen classificació empresarial fins que no entri en vigor la norma reglamentària que desenvolupi els corresponents preceptes de la LCSP i fixi els grups i subgrups de classificació adients a aquestes prestacions.