

INFORME 4/07 DE 26 D'ABRIL DE 2007
CONCESSIÓ D'EXPLOTACIÓ DE SERVEI PÚBLIC. CAPACITAT D'OBRAR.

ANTECEDENTS

Per part del batle de l'Ajuntament de Santanyí (Mallorca, Illes Balears), es presenta davant aquesta Junta Consultiva, escrit amb data 27 de març de 2007, de petició d'informe que diu així:

“En aquest Ajuntament es tramita expedient de contractació per a la concessió per a l'explotació del servei de mini-tren turístic a la localitat de Cala d'Or, del terme municipal de Santanyí.

Entre les ofertes rebudes se'n troba una realitzada per l'«ASOCIACIÓN DE TAXISTAS Y RADIO TAXIS DE CALA D'OR-SANTANYÍ», examinada la documentació administrativa per la Mesa de Contractació, en concret la finalitat de l'esmentada associació, sorgeix el dubte de si pot contractar amb aquest Ajuntament amb la finalitat de dur a terme l'explotació del servei de mini-tren turístic a Cala d'Or.

Davant aquest dubte, la mesa de contractació proposa la sol·licitud d'informe a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la CAIB, i en conseqüència, seguint l'informe jurídic emès pel secretari general de l'Ajuntament que s'adjunta, a l'empara de la disposició addicional segona del Decret 147/2000, de 10 de novembre, amb relació als art. 15, 16, i 17 del Reglament de la Junta, us deman que, tenint per presentat aquest escrit i els documents que s'hi adjunten, la Junta Consultiva emeti al més aviat possible informe sobre aquesta qüestió plantejada”.

PRESSUPOSITS D'ADMISSIBILITAT

1. La petició d'informe la realitza el batle de Santanyí, la qual cosa, de conformitat amb el previst a la disposició final segona del Decret 147/2000, de 10 de novembre, sobre contractació de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, està legitimat per a fer-ho.
2. A la sol·licitud d'informe s'adjunta un informe del secretari de la Corporació Municipal, per el que s'ha complimentat el requisit exigít en l'apartat 3, de l'article 16 del Reglament d'Organització i Funcionament d'aquesta Junta, aprovat per acord del Consell de Govern de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, de 10 d'octubre de 1997, en relació amb la mencionada disposició addicional segona del Decret de 10 de novembre de 2000.
3. Amb la documentació adjuntada a l'escrit de l'Ajuntament de Santanyí hi ha prou, per la qual cosa es donen els pressupòsits d'admissibilitat de la present sol·licitud d'informe.

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

Primera. A la vista del contingut de l'escrit de petició d'informe, es proposa una qüestió o dubte respecte a la possibilitat que pugui ser admesa la proposició econòmica presentada per l'ASOCIACIÓN DE TAXISTAS Y RADIO TAXIS DE CALA D'OR – SANTANYÍ a la licitació de referència: si aquesta entitat té prou capacitat d'obrar per a contractar amb l'administració.

La normativa bàsica a què es deu recórrer per a esbrinar aquesta qüestió ve constituïda principalment pel text refós de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques (TRLCAP), aprovat pel R. D. Legislatiu 2/2000, de 16 de juny, i pel seu Reglament General d'aplicació, aprovat pel R. D. 1098/2001, de 12 d'octubre.

Així doncs: l'article 15 del TRLCAP, en el seu apartat 1, disposa que podran contractar amb l'Administració, entre d'altres, les persones jurídiques espanyoles, que tinguin plena capacitat d'obrar i acreditin la seva solvència tècnica o professional entre d'altres tipus de solvència.

És a dir: legalment s'exigeix per a poder contractar amb l'Administració, entre d'altres, un doble requisit: la plena capacitat d'obrar i la solvència tècnica o professional.

Pel que fa al primer, el mateix article exigeix, en el seu apartat 2, que la capacitat d'obrar dels empresaris que foren persones jurídiques s'acrediti (si l'escriptura de constitució o modificació no s'ha de fer per ordre legal, inscriure's en el Registre Mercantil) mitjançant l'escriptura o document de constitució, estatuts o acte fundacional, en què constin les normes per les quals es regula la seva activitat, inscrites, si escau, en el corresponent registre oficial.

Segona.- Segons la documentació adjuntada a l'escrit de consulta, d'entrada, l'Associació de referència pareix gaudir de l'esmentada capacitat d'obrar, per tractar-se d'una entitat constituïda conforme a la legislació que les regula (concretament la Llei Orgànica 1/2002, de 22 de març, reguladora del dret d'associació) que ha complert els requisits que la mateixa exigeix, com diu l'informe jurídic adjuntat a aquell (aprovació de l'acord de constitució, que inclou els estatuts i inscripció en el Registre de associacions).

No obstant això, on trenca aquesta presumpció de complimentació dels requisits del TRLCAP, és en la segona part de l'exigència de l'apartat 2, de l'article 15 (en l'escriptura o document de constitució, estatuts o acte fundacional de l'associació, en aquest cas, han de constar les normes per les quals es regula la seva activitat, havent d'estar-hi, per tant, per a concloure o no la existència de capacitat d'obrar).

Tercera.- En efecte: dels documents esmentats, en els Estatuts de l'entitat, adjunts a l'escrit de consulta, a l'article 2n es manifesta que, entre d'altres, *"constitueixen els fins*

de l'associació l'ordenació i fixació de les bases de l'activitat professional dels taxis de Santanyí".

Per altra part si s'examina l'objecte del contracte a què es contrau la present consulta, "la concessió per l'explotació del servei de mini-tren turístic", no té res a veure aquella amb aquest, és a dir, el fi d'un objecte social regulat a la norma pròpia de l'activitat de l'associació (els estatuts), no possibilita realitzar l'activitat d'explotació d'aquell servei, no concorda amb l'objecte de l'esmentat contracte, amb què no es compleix, en el cas de l'associació de taxistes i ràdio taxis de Cala d'Or – Santanyí, amb l'exigència precitada de l'epígraf 2, de l'article 15 del TRLCAP.

Quarta.- A més a més, com manifestàvem qui pretén contractar amb l'Administració.

És prou que s'acrediti una solvència d'aquest tipus, sense més ni més, sinó que l'article 19 del TRLCAP, exigeix per aquest tipus de contractes que la solvència tècnica o professional es provi segons l'objecte del contracte, amb la qual cosa, una vegada més, vincula el legislador un dels requisits per a poder contractar, el de la solvència (indissoluble amb el de la capacitat d'obrar) amb l'objecte concret i específic del contracte.

És evident que, en el cas que ens ocupa, tal tipus de solvència mai no podria tenir relació amb l'explotació del servei de mini-tren turístic, objecte del contracte de referència.

Quinta.- Per acabar, cal dir a més del que disposa l'article 15 del TRLCAP, el disposat en l'article 37 del Codi Civil, que diu que la capacitat civil (per tant, la que ací ens ocupa) de les associacions es regularà pels seus estatuts i ja s'ha vist el que els mateixos determinen al respecte.

Això significa que aquesta capacitat civil no implica solament i abans de tot la capacitat de gaudi, sinó la de exercici, indicant, en aquest cas, que en els estatuts de l'associació de referència, radica el conjunt de atribucions possibles d'exercici que, en el món de relació, tenen, no poden excedir les contingudes ni modificar-les, i aquest són la llei obligatòria per tots els associats, han d'ajustar-se a les seves disposicions.

CONCLUSIÓ

Atès que, conforme amb el que s'estableix en els estatuts de l'Asociación de Taxistas y Radio Taxis de Cala d'Or – Santanyí, els fins de la mateixa no tenen concordança amb l'objecte del contracte en el que es fa referència en la petició d'informe, l'esmentada entitat no pot contractar amb l'Ajuntament de Santanyí l'explotació del servei de mini-tren turístic a Cala d'Or.