

**INFORME 6/04 DE 18 DE NOVEMBRE DE 2004**  
**INCOMPATIBILITAT DE REGIDORS PER A CONTRACTAR AMB**  
**L'ADMINISTRACIÓ**

**ANTECEDENTS**

El batle de l'Ajuntament de Sant Lluís (Illes Balears) presenta a aquesta Junta un escrit de petició d'informe del tenor següent:

*“L'Ajuntament de Sant Lluís ha portat a terme, al llarg de l'any 2003, un concurs per a la venda de parcel·les de propietat municipal situades al Polígon Industrial de Sant Lluís.*

*En aquest procediment es presenta l'entitat Gabriel Pons i Fills, SL, qui resulta adjudicatària d'una parcel·la. La totalitat dels accionistes, així com l'administradora d'aqueixa societat, guarden relació familiar amb la primera tinenta d'alcalde d'aquest Ajuntament, la Sra. Carme Pons Vilallonga.*

*De l'escriptura de constitució es desprèn, així mateix, que la Sra. Carme Pons Vilallonga i el seu espòs, el Sr. Gabriel Pons Florit, actuen en representació dels seus fills menors d'edat i en exercici de la pàtria potestat que actualment hi exerceixen.*

*Atès tot el que s'ha indicat i atesa la documentació que s'adjunta, aquest Ajuntament sol·licita d'aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa, l'emissió d'un informe sobre les possibles causes d'incompatibilitat en la contractació i en la decisió sobre l'adjudicació de la parcel·la del polígon, atesa la relació familiar amb un membre de la corporació (primera tinenta d'alcalde”).*

**PRESSUPÒSITS D'ADMISSIBILITAT**

L'article 12 del decret 20/1997, de 7 de febrer, de creació de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de les Illes Balears, així com la disposició addicional segona del Decret 147/2000, de 10 de novembre, de contractació de la CAIB, inclouen els alcaldes dels ajuntaments del seu àmbit territorial entre les persones que poden sol·licitar informes a la Junta.

D'altra banda, la consulta compleix també el que preveu l'art. 16.3 del Reglament d'organització i funcionament d'aquesta Junta Consultiva, aprovat

per l'Acord del Consell de Govern de 10 d'octubre de 1997, ja que en l'escrit del batle s'adjunta el pertinent informe jurídic.

## **CONSIDERACIONS JURÍDIQUES**

**PRIMERA.** La disposició derogatòria única de la Llei 13/1995, de 18 de maig, de contractes de les administracions públiques (LCAP) va derogar, expressament, el Reglament de contractació de les corporacions locals, aprovat pel Decret de 9 de gener de 1953.

Per tant, en matèria d'incompatibilitats per contractar amb l'Administració, els càrrecs electes regulats en la Llei orgànica 5/1985, de 19 de juny, del règim electoral general, s'ha d'aplicar des que entra en vigor, l'art. 20, i) de la LCAP.

**SEGONA.** Així, i en aquest ordre de coses, la doctrina de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa del Ministeri d'Hisenda, respecte de la qüestió suscitada sobre incompatibilitat d'alcaldes i regidors per contractar amb els respectius ajuntaments, i que compartim, es resumeix en el següent:

Per remissió a l'art. 178 de l'esmentada Llei orgànica, existeix incompatibilitat d'alcaldes i regidors per als contractes el finançament dels quals, total o parcial, vagi a càrrec de la corporació municipal o d'establiments que en depenguin.

**TERCERA.** Respecte del supòsit objecte d'aquest informe, de l'examen de la lletra "c" de l'article 20 de la LCAP podem deduir el següent:

La incompatibilitat, si de cas, afectaria la regidora objecte de consulta en dos supòsits:

a) Si l'empresa amb la qual va contractar l'Ajuntament hagués estat una persona física el titular de la qual fos la regidora, o el seu cònjuge (o, si n'és el cas, una persona vinculada a ella amb relació de convivència afectiva anàloga), o un descendent, i que la regidora n'ostentàs la representació legal.

b) Si l'empresa amb la qual va contractar l'Ajuntament hagués estat una persona jurídica i un dels seus administradors fos la regidora, el seu cònjuge (o, si n'és el cas, una persona vinculada a ella amb relació de convivència afectiva

anàloga) o un descendent, sobre el qual la regidora ostentàs la representació legal.

**QUARTA.** En el supòsit que ens ocupa, la relació familiar existent entre la regidora de l'Ajuntament de Sant Lluís (Illes Balears) i l'empresa Gabriel Pons i Fills, SL és la següent:

- 1) És el cònjuge del soci majoritari (no administrador) d'una persona jurídica.
- 2) És la mare de l'administradora única d'una persona jurídica, sobre la qual no ostenta cap representació legal.
- 3) És la mare de quatre socis (no administradors) d'una persona jurídica, de tres dels quals ostenta la seva representació legal.

Tal com es pot comprovar, per tant, en cap dels tres casos es donen els requisits exigits per l'art. 20,i) de la LCAP per a incórrer la regidora en prohibició de contractar.

l és que, tot i que per als membres del Govern de la nació i dels alts càrrecs de l'Administració de l'Estat, la Llei 12/1995, d'11 de maig, prohibeix a aquests, que per si o juntament amb el seu cònjuge i fills, participacions superiors a un 10% en les empreses que tinguin concerts o contractes amb el sector públic estatal, autonòmic o local (la comunitat autònoma de les Illes Balears ha dictat normes sobre incompatibilitat dels seus alts càrrecs, en concret la Llei 2/1996, de 10 de novembre, en termes similars a la de l'Estat), cal establir que, ni una ni una altra són aplicables, ni tan sols supletòriament, als càrrecs electes locals que queden sotmesos, per tant, només a la Llei orgànica del règim electoral general, que en el seu article 178 estableix que la condició de regidor és incompatible amb la de contractista o subcontractista de contractes el finançament dels quals sigui a càrrec de la corporació municipal.

La LOREG només preveu la incompatibilitat del membre electe de la corporació local, i deixa de banda el supòsit d'incompatibilitat per ocupar el càrrec d'administrador de la societat contractant, o el supòsit del cònjuge i el dels descendents no emancipats. No obstant tot el que s'ha dit abans, hem d'interpretar la situació plantejada en el sentit que la LCAP va més enllà de la LOREG i afegeix a l'àmbit de la prohibició de contractar la incompatibilitat per al cònjuge i descendents subjectes a pàtria potestat.

No obstant això, ni l'una ni l'altra, estableixen com a prohibició de contractar d'un regidor per tenir un percentatge determinat de participació accionarial en les societats contractistes. En aquest cas que ens ocupa, el 100% de les accions estan en mans del cònjuge de la regidora i dels seus fills, fet que no podem considerar com a causa d'incompatibilitat per a contractar amb l'Administració local.

**CINQUENA.** Respecte de la segona qüestió plantejada pel consultant (participació en l'adjudicació de la parcel·la del polígon, atenent a la relació familiar de l'adjudicatària amb un membre de la Corporació) cal dir, tal com ho fa l'informe de la Secretaria de l'Ajuntament, que l'art. 76 de la Llei reguladora de les bases del règim local estableix que, sense perjudici de les causes d'incompatibilitat establertes per la Llei, els membres de les corporacions locals han d'abstenir-se de participar en la deliberació, votació, decisions, i execució de tot assumpte quan concorri alguna de les causes a què es refereix la legislació de procediment administratiu.

La disposició addicional setena de la LCAP, estableix que cal aplicar supletòriament als procediments en matèria de contractació administrativa els preceptes de la Llei de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú (LRJAP).

En relació amb això, l'apartat 1 de l'art. 28 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre (que és la citada en l'expressada disposició addicional de la LCAP), disposa que les autoritats i personal al servei de les administracions en què es donin algunes de les circumstàncies assenyalades en el nombre següent d'aquest article, s'han d'abstenir d'intervenir en el procediment i ho han de comunicar al superior immediat, qui ha de resoldre el que sigui més convenient.

I el següent apartat del precepte assenyala els motius d'abstenció:

- «a) Tenir interès personal en l'assumpte de què es tracti...
- b) Tenir parentiu de consanguinitat dintre del quart grau o d'afinitat dintre del segon, amb qualsevol dels interessats, amb els administradors d'entitats o societats interessades i també... que intervinguin en el procediment.»

## **CONCLUSIÓ**

1. No existeixen causes d'incompatibilitat en la contractació de l'Ajuntament de Sant Lluís (Illes Balears) amb l'empresa Gabriel Pons i Fills, SL, respecte de la regidora Carme Pons Vilallonga.
2. Respecte de l'adjudicació del contracte a la citada empresa la regidora ha d'abstenir-se d'intervenir en el procediment i comunicar-ho al batle de l'Ajuntament perquè resolgui el que sigui més convenient. No obstant això, la seva participació no suposa, necessàriament, la invalidesa dels actes en què hagi participat la regidora.