

Informe 8/00, de 3 d'agost de 2000

EXEMPCIÓ DE CLASSIFICACIÓ PER RAONS D'INTERÈS PÚBLIC EN L'ADJUDICACIÓ D'UN CONTRACTE DE SERVEIS A L'ÚNICA EMPRESA LICITADORA

ANTECEDENTS

El secretari general tècnic de la Conselleria d'Educació i Cultura sol·licita informe a aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa, a l'empara de l'article 25.3 del text refós de la Llei de contractes de les administracions públiques, sobre la possibilitat d'adjudicar l'expedient de contractació 151/00, consistent en un contracte de serveis per a l'emissió d'un programa de ràdio en català, a l'única empresa que s'ha presentat a la licitació, però que no acredita estar en possessió de la classificació corresponent.

S'acompanya a la sol·licitud un informe del president de la Mesa de Contractació i còpia de l'expedient de contractació tramitat, del qual s'han d'assenyalar, als efectes d'aquest informe, les circumstàncies següents:

- El procediment seguit ha estat el de concurs obert.
- La licitació ha estat publicada al BOIB, al BOE i al DOCE.
- La intervenció el fiscalitzà favorablement.
- L'expedient i la despesa foren aprovats pel Consell de Govern el 19 de maig de 2000.

A l'informe del president de la Mesa de Contractació s'articulen textualment els arguments següents per fonamentar l'existència d'un interès públic:

“ 1. La comunitat autònoma de les Illes Balears, d'acord amb allò que disposa l'article 14 de l'Estatut d'autonomia, té competència exclusiva en matèria de normalització lingüística i l'article 3 de l'esmentat Estatut disposa que les institucions de les Illes Balears prendran les mesures adients per garantir l'ús normal de les dues llengües oficials a la comunitat i crear les condicions necessàries per assolir la igualtat entre ambdues llengües. Així mateix, la Llei 3/1986, de 29 d'abril, de normalització lingüística, estableix a l'article 1.2 c) com un dels seus objectius fomentar l'ús de la llengua catalana en tots els mitjans de comunicació social; per altra banda els articles 27, 28 i 29 de la mateixa Llei determinen que el Govern de la comunitat autònoma haurà de promoure el coneixement i la normalització de la llengua catalana en els mitjans de comunicació de ràdio i televisió que operin en el territori de les Illes

Balears, així com que haurà de garantir el dret dels ciutadans de rebre informació en català.

2. Com a conseqüència del que s'exposa al paràgraf anterior, s'ha d'entendre que la normalització de l'ús del català dins dels mitjans de comunicació social i, més concretament a l'àmbit de la radiodifusió, pot considerar-se com una manifestació de la que (a la llum del que disposa l'article 3.3 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques) pot ser qualificada com una autèntica obligació de l'Administració de la comunitat autònoma de les Illes Balears, ja que aquesta normalització és una finalitat manifesta d'una llei de la comunitat autònoma.

3. Després de gairebé 14 anys des de l'entrada en vigor de l'esmentada Llei, no hi ha a l'àmbit territorial de les Illes Balears cap tipus de programa de ràdio ni d'emissora, amb cobertura de tot el seu territori, que emeti una programació en català, per la qual cosa, considerem, que en compliment de la Llei de normalització lingüística, atès que aquesta, quan configura els objectius que en l'esmentada matèria s'han d'assolir, ens indica quins són els interessos públics que s'han de protegir i garantir, és d'interès públic l'existència, com a mínim, d'un programa de ràdio emès exclusivament en català, amb difusió a tot el territori de les Illes."

PRESSUPÒSITS D'ADMISSIBILITAT

La sol·licitud la planteja qui té competència per a això i complint els requisits formals exigits per l'article 12 del Decret 20/1997, de 7 de febrer, de creació de la Junta Consultiva, i l'article 16 del seu Reglament d'organització i funcionament, aprovat per Acord del Consell de Govern de 10 d'octubre de 1997.

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

PRIMERA. L'informe sol·licitat pel secretari general tècnic de la Conselleria d'Educació i Cultura té el caràcter de preceptiu d'acord amb l'article 25.3 del TRLCAP i s'ha d'emetre prèviament a l'autorització que, si n'és el cas, concedeixi el Consell de Govern de la comunitat autònoma.

La qüestió suscitada és la d'exceptuar en un contracte determinat una empresa concreta del requisit general de la classificació en un contracte de serveis, i respecte d'això aquesta Junta s'ha pronunciat en els seus informes 6/98 i 12/98, en els quals seguint la línia traçada en aquesta matèria per la Junta Consultiva del Ministeri d'Economia i Hisenda, ha palesat que la via de l'article

25.3 no pot ser una mera alternativa substitutiva de l'expedient classificador ni utilitzar-se amb caràcter general per a tots els participants en una licitació, sinó que només de manera excepcional, per a una empresa determinada i concreta, i per les úniques raons de conveniència als interessos públics, podria accedir-se a un contracte que per la qualificació i la quantia exigís el requisit de la classificació, sense estar obligada a complir-lo.

En el cas que ens ocupa, i segons s'ha descrit en els antecedents d'aquest informe, la licitació s'ha produït amb publicitat en un procediment obert, per la qual cosa la concurrència ha estat possibilitada, si bé, només un participant hi ha presentat oferta, i encara que a criteri de la mesa de contractació, té suficientment acreditada la seva solvència econòmica, tècnica i professional, està mancat de la classificació exigida en el concurs, per la qual cosa es proposa que se l'eximeixi d'aquest requisit, ateses les raons d'interès públic que també addueix la mateixa mesa de contractació en l'informe del seu president, que es recullen en els antecedents i que a judici d'aquesta Junta són suficients perquè tenguí lloc l'excepcionalitat prevista a l'article 25.3 del TRLCAP.

SEGONA. De l'examen de la documentació aportada, en especial del contingut del plec de clàusules tècniques, on s'especifica d'una manera més detallada l'objecte del contracte, definit concisament en el plec de clàusules administratives particulars com: "*Servei per a la contractació de l'emissió d'un programa de ràdio en català.*", es podria arribar a la conclusió que la naturalesa del contracte és la d'un servei dels denominats de "Esplai, culturals i esportius", recollits en la categoria 26 de l'article 206 del TRLCAP (abans 207 de l'LCAP) i, conseqüentment, exclosos de l'exigència de classificació perquè així ho determina l'article 25.1 del TRLCAP, que no fa sinó plasmar el criteri de la Directriu 92/50/CEE, per la qual es coordinen els procediments d'adjudicació de contractes de serveis, que en el seu preàmbul diu:

"...Atès que l'adjudicació dels contractes de determinats serveis audiovisuals en el sector de la radiodifusió es regeix per consideracions que no aconsellen aplicar a aquests contractes normes d'adjudicació."

I després, al seu article 1, apartat a, subapartat iv, disposa que queden exclosos de la consideració de contractes públics de serveis als efectes d'aquesta Directriu:

"Els contractes de compra, desenvolupament, producció o coproducció de programes per part dels organismes de radiodifusió i els contractes de compra de temps de difusió".

Per tant, si segons el plec de clàusules tècniques, l'objecte és *“...la posada en marxa i l'execució d'una ràdio fórmula musical (RFM) d'àmbit territorial de les Illes Balears que efectui la locució en català i amb la finalitat de promoure les manifestacions musicals en llengua catalana.”*, que *“La música emesa ha de ser, com a mínim, en un 25% en català, procedent de tot l'àmbit lingüístic i es prestarà una especial atenció a les manifestacions i produccions musicals de les Illes Balears.”*, que *“S'han d'emetre, cada hora durant la producció en directe, falques de cinc minuts de durada d'informació cultural.”*, i que *“Si es considera oportú es podrà realitzar un programa d'informació cultural durant una hora al dia, amb la possibilitat de desconnexions per illes.”*, la inclusió del contracte en aquesta categoria cultural implicaria la no-exigència de classificació.

CONCLUSIÓ

S'informa favorablement sobre la possibilitat que, a l'empara de l'article 25.3 del TRLCAP, el Consell de Govern autoritzi, excepcionalment, la contractació amb l'únic licitador de l'expedient 151/00 tramitat per la Conselleria d'Educació i Cultura, sempre que es compleixin la resta de requisits recollits en els plecs de clàusules administratives particulars i tècniques.