

Junta Superior de Contractació Administrativa
C/ Palau ,12-3r planta
46003 VALÈNCIA
Tel.: 961 6013072
Correu: secretària_JSCA@gva.es

Ref .: SUB/SCC/mvt-asm
Assumpte : informe 6/2016

INFORME 6/2016 DE 22 DE JULIOL DE 2016. INCOMPATIBILITAT DE CONTRACTISTA QUE ADQUIRIX LA CONDICIÓN DE REGIDOR DE L'AJUNTAMENT CONTRACTANT.

ANTECEDENTS

En data 8 de juliol de 2016 ha tingut entrada en la Junta Superior de Contractació Administrativa sol·licitud d'informe de l'Ajuntament d'Onda, per mitjà del qual formula consulta que, literalment, diu el següent:

“ASSUMPTE: informe sobre possible causa d'incompatibilitat sobrevinguda.

Per aquesta, i a l'empara de l'article 15 del Decret 79/2000, de 30 de maig, del Govern Valencià, pel qual es crea la Junta Superior de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana, se sol·licita informe respecte de l'assumpte següent:

“Al desembre de 2014, per Decret d'Alcaldia de data 23 de desembre, es va formalitzar amb un tècnic competent, contracte menor per als serveis de redacció de projecte i direcció d'obra per a la remodelació d'un carrer del municipi, remodelació del carrer “CAMI CASTELLÓ”, per import de 10.890 € IVA inclòs.

Posteriorment, aquest tècnic va ser proclamat regidor de l'ajuntament en les eleccions de maig de 2015, i va prendre possessió del seu càrrec el 13 de juny.

El contracte estableix que el pagament es farà per mitjà de factures expedides pel contractista, per l'import total del contracte o per imports parcials, a mesura que es vaja complint l'objecte d'aquest, i una vegada s'ha facturat i s'ha liquidat la part de la prestació corresponent a la redacció del projecte, a l'haver-se realitzat amb caràcter previ a l'adquisició de la condició de regidor.

No obstant això, es planteja la idoneïtat per a assumir la direcció facultativa de l'obra referida, atés que si bé el contracte és previ a l'adquisició de la seua condició de regidor i integrava les dos prestacions, la prestació tindrà lloc una vegada ja s'ha assumida aquesta condició i podria concórrer una causa d'incompatibilitat sobrevinguda, d'acord amb la Llei Orgànica 5/85 del Règim Electoral General.”

Per tot això, se sol·licita informe en el marc de l'article 15 el Decret 79/2000, de 30 de maig, del Govern Valencià, pel qual es crea la Junta Superior de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana, respecte de la concurrència d'aquesta causa d'incompatibilitat.” L'alcalde Joaquín A. Huguet Lecha”

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

La qüestió plantejada per l'Ajuntament d'Onda i objecte d'aquest informe facultatiu té una relació

merament tangencial amb les normes en matèria de contractació, al tractar-se d'un supòsit en què el càrrec electe de la corporació havia sigut contractat en un moment anterior al de la seua elecció com a regidor i, per tant, no es trobava llavors incurs en la causa de prohibició de contractar establida en l'article 60.1.g del text refós de la Llei de Contractes del Sector Públic (TRLCSP).

No obstant això, l'elecció com a regidor d'un contractista de l'Ajuntament i la seua acceptació del càrrec són fets que originen una de les situacions o causes d'incompatibilitat establides en l'article 178.2 de la Llei Orgànica 5/1985, del Règim Electoral General (LOREG). Concretament, l'apartat d) d'aquest precepte estableix que són incompatibles amb el càrrec o condició de regidor els contractistes o subcontractistes de contractes, el finançament total o parcial dels quals vaja a càrrec de la corporació municipal o d'establiments que en depenen. Aquesta incompatibilitat s'estableix, a més, de forma objectiva i independent de l'ordre temporal en què es donen qualssevol de les dos condicions la simultaneïtat de la qual es prohibeix i, així, l'article 178.3 d'aquesta Llei afig el següent:

3. Quan es produïska una situació d'incompatibilitat els afectats hauran d'optar entre la renúncia a la condició de regidor o l'abandó de la situació que, d'acord amb el que estableix l'apartat anterior, done origen a l'esmentada incompatibilitat (...)

En el mateix sentit, el Reglament d'Organització, Funcionament i Règim Jurídic de les entitats locals, aprovat per Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre, en l'article 10, estableix el següent:

Article 10

1. Els regidors i els diputats hauran d'observar en tot moment les normes sobre incompatibilitat i hauran d'informar la corporació de qualsevol fet que poguera constituir causa d'aquesta.

2. Produïda una causa d'incompatibilitat i declarada aquesta pel Ple corporatiu, l'afectat per tal declaració haurà d'optar, en el termini dels deu dies següents a aquell en què reba la notificació de la seua incompatibilitat, entre la renúncia a la condició de regidor o diputat o l'abandó de la situació que done origen a l'esmentada incompatibilitat.

3. Transcorregut el termini assenyalat en el número anterior sense haver-se exercitat l'opció s'entendrà que l'afectat ha renunciat al seu lloc de regidor o diputat, i haurà de declarar-se pel Ple corporatiu la vacant corresponent i posar el fet en coneixement de l'Administració electoral als efectes previstos en els articles 182 i 208 de la Llei Orgànica 5/1985, de 19 de juny, del Règim Electoral General.

En el supòsit descrit per l'Ajuntament d'Onda una qüestió relacionada amb la que és objecte de consulta és la de com portar a la pràctica el que disposa l'article 178.3 quan l'opció triada és la segona de les establides, és a dir, la "d'abandonar" la situació que origina la incompatibilitat, la qual cosa en aquest cas requereix deixar de prestar el servei o de realitzar l'activitat contractada. És evident que aquesta opció no pot exercir-se sense comptar amb l'altra part en el contracte, això és, el mateix Ajuntament que ha de declarar la incompatibilitat, però hi ha solucions alternatives en el marc de la legislació de contractes per a dur-la a terme, com són la resolució del contracte de mutu acord o la cessió del contracte, sempre que no estiga prevista l'extinció del contracte per aquesta eventualitat en el plec o en el mateix contracte. En tot cas, exercir l'opció a què es referix l'article 178.3 de la LOREG és tant una obligació com un dret per al contractista i, per tant, el seu exercici ha de portar a la liquidació del contracte i a la seua extinció sense que corresponga imputació d'incompliment de contracte al contractista ni cap indemnització per danys i perjuís.



CONCLUSIÓ

La condició de regidor d'un ajuntament és incompatible amb la del contractista o subcontractista de qualsevol contracte finançat totalment o parcialment per aquest Ajuntament, i la persona afectada haurà d'optar entre renunciar al càrrec electe o deixar l'activitat objecte del contracte amb aquest ajuntament.

Aquest informe s'emet a l'empara del que disposa l'article 15 del Decret 79/2000, de 30 de maig, del Govern Valencià, pel qual es crea la Junta Superior de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana, i no tindrà caràcter vinculant. Per tant, l'òrgan consultant podrà adoptar la seua decisió ajustant-se al criteri de la Junta o apartant-se'n amb l'obligació de motivar la seua decisió en aquest últim cas.

Vist i plau EL PRESIDENT
(Per substitució art. 1 .a)
Ordre d'11 de juny de 2001
DOGV 17/07/2001)

LA SECRETÀRIA

Margarita Vento Torres

APROVAT PER LA JUNTA SUPERIOR DE CONTRACTACIÓ
ADMINISTRATIVA en data 22 de juliol 2016.

Eva Martínez Ruiz
VICEPRESIDENTA