

Junta Superior de Contractació Administrativa
C/ Amadeu de Savoia, 2, 5a planta
46010 VALÈNCIA
Tel.: 961 613 072
Adreça electrònica: secretaria_JSCA@gva.es

Ref.: SUB/SCC/mvt
Assumpte: Informe 1/2020.

Informe 1/2020, de 25 de febrer de 2020. No-concurrència dels requisits de realització d'un procediment negociat sense publicitat per raons artístiques per a la contractació de la banda de música municipal en diferents actuacions i esdeveniments al llarg de l'any.

En data 14 de gener de 2020, ha tingut entrada en la Junta Superior de Contractació Administrativa una sol·licitud d'informe de l'Ajuntament d'Almoradí, mitjançant la qual formula una consulta del tenor literal següent:

Antecedents

"Mitjançant aquest escrit, i a l'empara del que s'estableix en l'article 15.2 del Decret 79/2000, de 30 de maig, del Govern Valencià, pel qual es crea la Junta Superior de Contractació Administrativa de la Generalitat, sol·licite un informe d'aquesta junta sobre la següent qüestió:

Aquest juntament pretén contractar els serveis de la banda de música existent al municipi per a les diferents actuacions i esdeveniments que se succeeixen al llarg de l'any (cavalcades, desfilades, processons, festes, xarangues, concerts, etc.), que suposen unes 25 actuacions anuals, per un import aproximat total de 40.000 euros.

La banda de música que existeix en aquest municipi és més que centenària, té entre les seues files una gran quantitat i varietat de músics, i gaudeix del favor popular.

La qüestió que es planteja a aquesta junta consultiva és:

1. Seria possible recórrer al procediment negociat sense publicitat per raons artístiques (article 168 de l'LCSP) i contractar directament amb la banda de música existent al municipi, perquè siga aquesta banda la que represente totes les actuacions musicals de tots els esdeveniments de l'any? O seria inevitable acudir al procediment obert?"

Consideracions jurídiques

Entre els supòsits en els quals és aplicable el procediment negociat sense publicitat en un contracte de serveis, l'article 168, apartat a), de la Llei 9/2017, de contractes del sector públic (d'ara en avant, LCSP), estableix el següent cas per motius artístics, de propietat intel·lectual o d'exclusivitat:

"2n. Quan (...) els serveis només puguen ser encomanats a un empresari determinat, per alguna de les següents raons: que el contracte tinga per objecte la creació o adquisició d'una obra d'art o representació artística única no integrant del patrimoni històric espanyol; que no existisca competència per raons tècniques; o que siga procedent la protecció de drets exclusius, incloent-hi els drets de propietat intel·lectual i industrial.

La no-existència de competència per raons tècniques i la protecció de drets exclusius, incloent-hi els drets de propietat intel·lectual i industrial només s'aplicaran quan no existisca una alternativa o substitut raonable i quan l'absència de competència no siga conseqüència d'una configuració restrictiva dels requisits i criteris per a adjudicar el contracte".

Respecte d'això, el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals en la Resolució 574/2018 assenyala:

"En la resolució d'aquest tribunal número 292/2013 ja es va assenyalar que la utilització del procediment negociat sense publicitat només és admissible quan existisca un únic empresari o professional al qual puga encarregar-se-li el treball, siga per raons tècniques, artístiques o d'exclusivitat de drets, sense que siga suficient que la selecció d'aquest únic empresari siga conseqüència d'una mera conveniència de l'òrgan de contractació".

"Resulta evident, per tant, que aquesta causa justificadora del procediment negociat no resideix en el caràcter artístic del treball, sinó en el fet que únicament hi haja un empresari o professional al qual puga encarregar-se-li el treball, siga per raons tècniques, artístiques o d'exclusivitat de drets".

La possibilitat d'acollir-se a aquest precepte en un supòsit com el plantejat en la consulta de l'Ajuntament exigiria que les actuacions efectuades per la banda de música tingueren aquest caràcter d'interpretacions artístiques úniques o que la banda tinguera drets exclusius sobre la seua realització, bé per tractar-se de creacions artístiques pròpies o bé per haver adquirit aquests drets en virtut d'un

negoci jurídic subscrit prèviament. D'acord amb l'objecte descrit en l'escrit de la consulta, no és aquest el cas, sinó que es tracta de contractar serveis musicals per a les diferents actuacions que se succeeixen durant l'any, sense reunir aquestes característiques exigides per l'article 168 de l'LCSP per a poder utilitzar el procediment negociat sense publicitat i, sobretot, sense que siga possible justificar que els serveis esmentats només puguin ser encomanats a la banda de música preexistent al municipi.

Conclusions

La contractació de serveis musicals per a les diferents actuacions que se succeeixen durant l'any amb la banda de música existent al municipi no reuneix les característiques exigides per l'article 168 de l'LCSP per a poder utilitzar el procediment negociat sense publicitat i, sobretot, no és possible justificar que els serveis esmentats només puguin ser encomanats a aquesta banda.

La secretària

Vist i plau La presidenta

Sotssecretària d'Hisenda i Model Econòmic

Aprovat per la Junta Superior de Contractació Administrativa en data 25 de febrer de 2020.