

**4/2023 TXOSTENA, OTSAILAREN 27KOA, KONTRATAZIO PUBLIKOAREN AHOLKU
BATZORDEAREN OSOKO BILKURARENA****GAIA: NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR SL ENPRESARI LEGOKIOKEEN
KONTRATATZEKO DEBEKUAREN ADIERAZPENA****I.- AURREKARIAK.**

LEHENENGOA.- 2022ko ekainaren 16ko Ebazpenaren bidez, NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR SL enpresari adjudikatu zitzaion AZKOITIKO BHI-AN MUSIKA- ETA PLASTIKA-GELETARAKO, INDARGARRI-GELARAKO ETA KOMUNETARAKO ESPAZIOA HANDITZERA BIDERATUTAKO MODULU PREFABRIKATUAK ALOKAIRU-ERREGIMENEAN HORNITZEKO kontratua (BA/02/22 espedientea), 45 eguneko epearekin eta 633.306,92 euroan (BEZik gabe).

BIGARRENA.- Hezkuntza Saileko Eraikuntza Zerbitzuak 2022ko irailaren 20an eskatu zuen zehapen-espediente bat hasteko, 9.800 euroren zigorra ezar zekion NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR SL enpresari, kontratatutako modulu prefabrikatuen hornidura eta muntaketa hasi ez izanagatik.

2022ko urriaren 4an, kontratazio-organoak 9.800 euroko zigorra ezarri zion enpresa kontratistari ebazpen bidez.

HIRUGARRENA.- 2022ko irailaren 26an, sustatzailearen idazki baten bidez, kontratua suntsiaraztea eskatu zen, enpresa adjudikazioduna ez zelako hasi modulu prefabrikatuak hornitzen eta muntatzen kontratuz ezarritako epearen barnean.

LAUGARRENA.- Kontratazio-organoaren 2022ko urriaren 4ko Ebazpenaren bidez, AZKOITIKO BHI-AN MUSIKA- ETA PLASTIKA-GELETARAKO, INDARGARRI-GELARAKO ETA KOMUNETARAKO ESPAZIOA HANDITZERA BIDERATUTAKO MODULU PREFABRIKATUAK ALOKAIRU-ERREGIMENEAN HORNITZEKO kontratua (BA/02/22 espedientea) suntsiarazteko espedientea hasteko agindu zen, aipatu administrazio-kontratua suntsiaraztea bidezkoa zenetz aztertzeke, NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR SL operadore ekonomikoak egindako ez-betetzeagatik.

BOSGARRENA.- 2022ko urriaren 13an, NORMETAL enpresak kontratua suntsiarazteko erabakiari jarritako alegazioak jaso ziren. Horien arabera, besteak beste, kontratua urriaren 20an betetzen hasteko asmoa zuen.

SEIGARRENA.- Urriaren 25ean, Kontratazio Zerbitzuak txostena igorri zuen, eta abenduaren 22an, berriz, Euskadiko Aholku Batzorde Juridikoak igorri zuen txostena, honako hauxe ezarriz:

"Administrazio eskudunak Batzordeari egindako eskaerari erreparatuta eta kontuan hartuta irizpenaren 98.etik 100.era arteko lerroketan adierazitako baldintzak, suntsiarazi liteke NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR SLri adjudikatu zitzaion kontratua: Azkoitiko BHIan musika- eta plastika-geletarako, indargarri-gelarako eta komunetarako espazioa handitzera bideratutako modulu prefabrikatuak alokairu-erregimenean hornitzekoa".

ZAZPIGARRENA.- Araubide Juridikoaren eta Zerbitzuen zuzendariak 2023ko urtarrilaren 3an emandako Ebazpenaren bidez, AZKOITIKO BHI-AN MUSIKA- ETA PLASTIKA-GELETARAKO, INDARGARRI-GELARAKO ETA KOMUNETARAKO ESPAZIOA HANDITZERA BIDERATUTAKO MODULU PREFABRIKATUAK ALOKAIUR-ERREGIMENEAN HORNITZEKO kontratua (BA/02/22 espediente) suntsiarazi zen, NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR SL enpresak kontratua ez betetzeagatik.

Era berean, 47.903,48 €-ko behin betiko bermea bahituko da (20223000456 erreg. zk.) NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR SL enpresak gordailutu zuena kontratu honen betebeharrak bermatzeko, eta aipatu enpresari administrazio publiko honekin, hots, Hezkuntza Sailarekin, kontratatzeko debekua ezartzeko behar diren izapideak hastea erabaki da.

ZORTZIGARRENA.- 2023ko otsailaren 16an, Hezkuntza Sailak zegokion txostena eskatu zion Euskal Autonomia Erkidegoko Kontratazio Publikoaren Aholku Batzordeari, NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR SL enpresari kontratatzeko debekua ezartzeari buruzko espedientearen izapidean. Tramitaguneren bidez egin zuen, hots, prozedurak elektronikoki izapidetzeko aplikazio informatikoaren bidez(CCSS_SOI_976/23_07).

II. – AURRETIAZ KONTUAN HARTZEKOAK. APLIKATZEKO ARAUDIA ETA TXOSTENA EMATEKO ESKUMENA

Kontratatzeko debekuak egoera jakin bat dakar, alegia, egoera horretan dauden pertsona fisiko edo juridikoek ezingo dutela administrazio-kontraturik egin.

Debeku horiek Sektore Publikoko Kontratuei buruzko azaroaren 8ko 9/2017 Legearen (aurrerantzean, SPKL) 71.etik 73.era bitarteko artikuluetan daude jasota. Lege horren bidez, Europako Parlamentuaren eta Kontseiluaren 2014ko otsailaren 26ko 2014/23/EB eta 2014/24/EB zuzentarauen transposizioa egiten da Espainiako ordenamendu juridikora.

Halaber, Euskal Autonomia Erkidegoko sektore publikoaren kontratazioaren araubidea ezartzeko uztailaren 27ko 116/2016 Dekretuaren 28.c) artikuluan ezartzen da Kontratazio Publikoaren Aholku Batzordeak txostena egingo duela kontratatze debekua ezartzeari buruzko espedienteen ebazpen-proposamenaren gainean, lege xedatutako kasuetan eta debekua ezartzea Euskal Autonomia Erkidegoko Administrazioaren organoei dagokienean. Azkenik, aipatutako dekretu horretan ez denez adierazten txosten hori Aholku Batzordearen Komisioek eman behar dutela, Osoko Bilkurari dagokio txostena onartzeko eskumena, Dekretuaren 30. artikulua 1. apartatuaren arabera.

III. JURIDIKOKI KONTUAN HARTZEKOAK.

SPKLren 211.artikuluak hauxe dio:

“1. Hauek dira kontratua suntsiarazteko kausak:

- a) Kontratista pertsona partikularra bada, haren heriotza edo gerora etorritako ezgaitasuna, eta kontratista sozietatea bada, nortasun juridikoa azkentzea, hargatik eragotzi gabe 98. artikuluan kontratistaren ondorengotzari buruz ezarritakoa.*
- b) Beste edozein prozeduratan, hartzekodunen konkurtsoa deklaratzeko edo kaudimengabezia deklaratzeko.*
- c) Administrazioa eta kontratista ados jartzea.*
- d) Kontratista epeak betetzen berandutzea. Nolanahi ere, baldintza-agirian edo kontratuan ezarritako lan-planarekiko atzerapen justifikatu gabea, edozein jardueratan, baldin eta kontratuaren hasierako iraupen-epearen heren batetik gorakoa bada, izan daitezkeen luzapenak barnean direla.*

e) *Administrazioa ordainketa egiten berandutzea, 198. artikulua 6. apartatuan ezarritako epea edo 8. apartatuaren babespean zehaztutako epe laburragoa gaindituz.*

f) *Kontratuaren betebeharrak ez betetzea.*

Halaber, kontratua suntsiarazteko kausa izango da funtsezko gainerako betebeharrak ez betetzea, baldin eta azken horiek halakotzat kalifikatu badira baldintza-agirietan edo kasuko deskripzio-agirian, honako bi baldintza hauek gertatzen direnean:

1.a 34. artikulua 1. apartatuak itunen askatasunerako ezartzen dituen mugak errespetatzea betebeharrak horiek.

2.a Zehaztasunez, argitasunez eta modu zalantzagabea aipatuta agertzea baldintza-agirietan edo deskripzio-agirian; klausula orokorrak ez dira onartuko”.

Hala, aurrekarietan jasotakoaren arabera, kontratua suntsiarazi zen SPKLren 211.1 artikulua d) eta f) letrak aplikatuz, zeinetan xedatzen baita suntsiarazte-kausa izango dela kontratuaren betebeharrak ez betetzea. Hala bada, adierazi behar da NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR SL enpresak ez duela bete kontratuaren betebeharrak eta adjudikazio-ebazpenean emandako epea betetzen berandutu dela.

Aurrekarietan azaldutakoa ikusita, kontratistak kontratatze debekua ezartzea dakarren jokabide bat izan zuen, SPKLren 71.2.d) artikuluan adierazten dena zehazki. Artikulu horren arabera, enpresaburu batek ezin du kontraturik egin sektore publikoko erakundeekin kasu hauetan:

"a) Adjudikatzeko prozedura batean beren proposamena edo hautagaitza bidegabeki erretiratu badute; edo kontratua beren alde adjudikatzea eragotzi badute, SPKLren 150. artikulua 2. Apartatuan ezarritako dagoena epe barruan ez betetzeagatik, doloa, errua edo zabarkeria dela medio.

b) Beren alde adjudikatutako kontratua formalizatzeari utzi badiote, SPKLren 153. Artikuluan aurreikusitako epeetan, adjudikaziodunari egotz dakizkiokeen arrazoiengatik.

c) Kontratuan funtsezkoak diren klausulak bete ez badituzte –kontratua egikartzeko ezarritako baldintza bereziak barne–, ez-betetze hori baldintza-agirietan edo kontratuan arau-hauste astuntzat jotzen denean eta, tartean, enpresaburuaren doloa, errua edo zabarkeria izan denean, eta betiere zigorrak ezarri badira edo kalte-galerak ordaindu badira.

d) Lege honen 3. artikuluan azaldutako erakundeetatik edozeinekin egindako edozein kontraturen suntsiarazte irmoa eragin badute eta suntsiarazte-arrazoi horren errudun jo badituzte. Enpresen kontratua suntsiarazten bada kontratistak ez dituelako bete, bere

erruz, 211.1.f) artikuluan ezarritakoari jarraituz baldintza-agirietan funtsezkotzat kalifikatu diren betebeharrak, orduan, enpresa horiei ere aplikatuko zaie debekua".

Hortik abiatuta, eta Batzorde honen eskumena zehazteko, kontratatze debekua ezartzea kasu honetan nori dagokion erabaki behar da. Zehazki, SPKLren 71. artikulua bigarren apartatua aurreikusitako kasuetan, kontratatze debekua ezartzea kontratazio-organoari dagokio, kasu honetan, Hezkuntza Sailari.

Eta SPKLren 72. artikulua 7. apartatuaren bigarren paragrafo d) letraren arabera, kontratatze debekua ezartzeko prozedura ezin izango da hasi kontratuaren suntsiarazpena gauzatu zenetik hiru urte baino gehiago igaro badira, 72.2 d) artikulua aurreikusitako kasuan.

SPKLren 73. artikulua ezartzen da debekuaren helmena eta iraupena horretarako prozeduraren bidez zehaztuko direla. Debekuaren iraupenari dagokionez, ezartzen du ezin izango duela hiru urte baino gehiago iraun, debekua dagokion erregistroan inskribatzen den egunetik zenbatzen hasita.

Debekuak eragina izango duen administrazioaren eremuari dagokionez, SPKLren 73. artikulua xedatzen du kontratatze debekuak eragina izango duela hura ezartzeko eskumena duen kontratazio-organoaren eremuan. Kontratazio-organoa zein sektore publikotan dagoen integratuta, sektore publiko horretara hedatu ahalko da debekua.

Kasu honetan, SPKLren 73.1 artikulua zehazten duen bezala, Hezkuntza Sailaren egitura organikoa eta funtzionala ezartzen duen otsailaren 23ko 71/2021 Dekretuaren 12.4 artikuluaekin lotuta, Administrazio eta Zerbitzuen Sailburuordetzari dagokio Sailaren kontratazio-organo nagusi gisa jardutea, eta debeku-ezarpen-jarduerak, kasu honetan, Hezkuntza Sailak egiten duen kontratazio-jarduera osoan izango du eragina.

SPKLren 71.1 artikulua adierazten da ondorengo egoeretako batean dauden «pertsonek» ezin izango dutela sektore publikoarekin kontratatu. Bere aldetik, artikulua bigarren apartatua aipatzen da «enpresaburuek zer kasutan ezin izango duten kontratatu...».

Halaber, 71.3 artikulua ezartzen da enpresek ezin izango dutela kontratatu, baldin eta, zuzendaritzan dauden pertsonen edo bestelako inguruabarrei erreparatuta, pentsa

badaiteke enpresa horiek kontratazio-debekua jaso duten beste enpresa batzuen jarraipena direla edo eraldatze, bat-egite edo ondorengotza bitartez haiengandik datozenak direla.

Debekua ezartzeko prozedurari dagokionez, urriaren 12ko 1098/2001 Errege Dekretuaren bitartez onartu zen Administrazio Publikoen Kontratuei buruzko Legearen Erregelamendu orokorraren 19. artikuluan (APKLEO) adierazten da kontratazio-organoari dagokiola kontratatze debekua ezartzeko prozedura hastera, debeku hori eragiten duten gertakariak agerian jartzen badira kontratazio-espediente baten izapideak egitea dela medio.

APKLEOko aipatutako 19. artikulua bigarren apartatuan adierazten da kontratazio-organoak espedienteari hasiera ematen dionean, zerbitzu tekniko eta juridikoen txostenak gehituko zaizkiola espedienteari, eta, ondoren, entzunaldiaren izapidea bete beharko dela; hori egin ostean, espedientea organo eskudunari igorriko zaio ebazpena eman dezan edo Administrazio Kontratazioaren Aholku Batzordera, batzorde horri proposamena egitea dagokionean.

Gertatutakoari buruzko txostena eta balorazio juridikoa igorri dira; txostenarekin batera, kontratatze debekua ezartzeko ebazpen-proposamen bat egingo da.

Interesdunek aurkeztutako alegazioak jaso ostean, Kontratazio Publikoaren Aholku Batzordeari eskatu zaio aztertzen ari garen txostena egin dezala; horregatik, ez dago inolako kexarik jarraitutako prozedurari dagokionez.

Kontratazio-organoak ematen duen ebazpena interesdunari jakinarazi beharko zaio (hori eskatzen du APKLEOko 20. artikulua) eta Euskal Autonomia Erkidegoko Lizitatzailen eta Enpresa Sailkatuen Erregistroan inskribatu beharko da, SPKLren 73.2 artikuluan xedatzen denaren arabera:

"Kontratatze debeku guztiak, salbu eta 71. artikulua lehen apartatuko c), d), g) eta h) letretan aurreikusitako inguruabarren bat dutenak, behin dagokien ebazpena emanda, luzamendurik gabe komunikatuko dira, Sektore Publikoko Lizitatzailen eta Enpresa Sailkatuen Erregistro Ofizialean edo autonomia-erkidegoetan horren baliokidea den batean inskribatzeko, kontuan hartuta zein den kontratatze debekuaren eremua eta zer organok ezarri duen debekua.

Autonomia-erkidegoen, Ceuta eta Melilla hiri autonomoen edo horietako lurraldean dauden toki-entitateen eremuko kontratazio-organoek kontratatzeke debekua jakinaraziko diete dagozkien autonomia-erkidegoetako lizitazailen erregistroei, edo, halako erregistrorik ez badago, Sektore Publikoko Lizitazailen eta Enpresa Sailkatuen Erregistro Ofizialari.

Lizitazailen Erregistroan, kontratatzeke debekuaren inskripzioa haren iraupena amaitu eta 3 hilabete igaro ondoren iraungiko da, eta, epe horren ondoren, ofizioz ezeztatu beharko da inskripzioa erregistroan".

Antzeko zerbait aipatzen da Euskal Autonomia Erkidegoko sektore publikoaren kontratazioaren araubidea ezartzen duen uztailaren 27ko 116/2016 Dekretuaren 44., 48.2 eta 50. artikuluetan; izan ere, artikulua horietan ezartzen da kontratatzeke debekuei buruzko inskripzioak ofizioz egingo dituela erregistroaren kudeaketaren arduradunak, sektore publikoko kontratuen legerian araututako moduan eta erregistroko inskripzio horrek kontratatzeke debekuren batek, erregistroan jaso behar den batek, eragiten ote dion egiaztatuko du.

Azkenik, erregistroan inskribatu ondoren, debekua ondorioak izango ditu, eta inskripzioa debekua amaitu eta hiru hilabete igaro ondoren iraungiko da. Debekuaren gehieneko iraupena hiru urtekoa da (SPKLren 72. artikulua 6. apartatua) eta ofizioz ezereztu beharko da erregistro horretan hiru hilabeteko epe hori igaro ondoren.

Debekua Euskal Herriko Agintaritzaren Aldizkarian argitaratuko da (APKLEOren 20. artikuluko agindua).

IV. ONDORIOAK.

2023ko otsailaren 16ko eskaeran azaldutakoa eta prozedura hau eragin duen kontratazio-espeditari buruzko dokumentazioa ikusita, aipatutako enpresari kontratatzeke debekua ezartzearen proposamenaren aldeko txostena egin da. Debekua Hezkuntza Saileko Administrazio eta Zerbitzuen Sailburuordetzak ezarri beharko luke.

Debekuaren eremua da Hezkuntza Sailak egiten dituen kontratuak, eta haren iraupena ez da hiru urtetik gorakoa izango, Euskal Autonomia Erkidegoko Lizitatzailen eta Enpresa Sailkatuen Erregistro Ofizialean inskribatzen denetik aurrera, eta iraunaldia amaitu eta hiru hilabete igarotzen direnean iraungiko da. Halaber, ofizioz ezereztuko da.

Begoña Ensunza Camposek, KONTRATAZIO PUBLIKOAREN AHOLKU BATZORDEKO IDAZKARIAK, ZIURTATU du kide anitzeko organo honen osoko bilkurak, 2023ko otsailaren 27an, txosten hau onartzea erabaki duela, bertaratutakoen botoen gehiengoarekin

Dagokion lekuan hala jasota gera dadin, txosten hau Vitoria-Gasteizen egiten dut, 2023ko otsailaren 27an.

O.E.

PRESIDENTEA

David Álvarez Martínez

ONDARE ETA KONTRATAZIOKO ZUZENDARIA