



## **LES PROHIBICIONS DE CONTRACTAR A LA LLEI 9/2017, DE 8 DE NOVEMBRE, DE CONTRACTES DEL SECTOR PÚBLIC**

La Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, ja va modificar mitjançant la Disposició final novena la regulació de les prohibicions de contractar al Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre.

L'aprovació de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP), introdueix com a principals novetats una nova prohibició de contractar i les mesures de *self-cleaning* que estan previstes a la Directiva 2014/24/UE.

### **I. Una nova prohibició de contractar**

L'article 71.1 d) estableix com a novetat que no podran contractar amb el sector públic aquelles empreses de més de 250 treballadors que incompleixin l'obligació de comptar amb un pla d'igualtat. Així, el que fins ara podia ser dubtós que es pogués establir com a criteri d'adjudicació, per no tenir relació amb l'objecte del contracte ni afectar a la prestació, ara esdevé una condició necessària per contractar amb el sector públic en el cas de les empreses que estan legalment obligades a tenir un pla d'igualtat.

Com a novetat en aquest article s'especifica de quina manera s'ha d'acreditar el compliment tant de la quota de reserva de llocs de treball del 2% per persones amb discapacitat com de l'obligació de comptar amb un pla d'igualtat establint que es farà mitjançant la presentació de la declaració responsable a la que es refereix a l'article 140 de la LCSP. No obstant això, el Consell de Ministres per Reial Decret podrà establir una forma alternativa d'acreditació que, en tot cas, serà o bé mitjançant certificació de l'òrgan administratiu corresponent, amb vigència mínima de 6 mesos, o bé mitjançant certificació corresponent del Registre de licitadors, en els casos que aquesta circumstància figuri inscrita en aquest.

### **II. Exempció a la prohibició de contractar: mesures d'autocorrecció**

La Directiva 2014/24/UE a l'article 57.6 es mostra favorable a la recuperació de la fiabilitat perduda per l'operador econòmic després de constatar que es troba incurs en un supòsit de prohibició de contractar; per això preveu la possibilitat que els licitadors, malgrat estar incursos en una prohibició de contractar, presentin proves que demostrin la seva fiabilitat.

La posada en pràctica de mesures autocorrectores suposa excepcionar l'aplicació d'una prohibició quan els operadors econòmics han adoptat mecanismes eficaços per corregir les conseqüències del seu comportament inadequat i impedir de manera efectiva que aquest es torni a repetir.

En concret, la LCSP exigeix a l'article 72.5 la concurrència de dos requisits per l'aplicació d'aquesta exempció, estableix que no procedirà declarar la prohibició de contractar quan:

- En primer lloc, en el tràmit d'audiència del procediment corresponent, la persona incursa en la causa de prohibició acrediti el pagament o el compromís de pagament de les multes i indemnitzacions fixades per sentència o resolució administrativa de les que derivi la causa de prohibició de contractar, sempre i quan les citades persones

hagin estat declarades responsables del pagament de la mateixa en la citada sentència o resolució.

- En segon lloc, requereix l'adopció de mesures tècniques, organitzatives i de personal apropiades per evitar la comissió de futures infraccions administratives. Entre aquestes mesures s'inclou expressament el fet d'acollir-se al programa de clemència en matèria de falsejament de la competència<sup>1</sup>.

Aquestes mesures d'autocorrecció no s'apliquen en el cas de les prohibicions establertes per delictes condemnats per sentència ferma de l'article 71.1a).

Les prohibicions declarades mitjançant el procediment que estableix l'article 72 de la LCSP podran ser revisades en qualsevol moment de la seva vigència, quan la persona que hagi estat declarada en situació de prohibició de contractar acrediti el compliment dels extrems de mesures de correcció esmentats. L'òrgan competent per conèixer de la citada revisió serà el mateix que va dictar la resolució de declaració de contractar.

### **III. Altres novetats**

Pel què fa a la prohibició de contractar de l'article 71.1 f) que és aquella prohibició de contractar imposada per un sanció administrativa ferma, en matèria de subvencions i en matèria tributària, d'acord amb la Llei 38/2003, de 17 de novembre, general de subvencions, o amb la Llei 58/2003, de 17 de desembre, General Tributària, la LCSP afegeix que aquesta prohibició es deixarà d'aplicar quan l'òrgan de contractació comprovi que l'empresa ha complert amb les obligacions de pagament o ha celebrat un acord vinculant amb vistes al pagament de les quantitats degudes, inclosos en el seu cas els interessos acumulats o les multes imposades.

Barcelona, 11 de desembre de 2017

Èlia Vilaseca i Arqués

Rosa Maldonado Camats

Tècnica de la Direcció General  
de Contractació Pública

Responsable Jurídic de  
Processos i d'Organització

---

<sup>1</sup> El concepte de programa de clemència està definit a la Llei 15/2017, de 3 de juliol, de defensa de la competència com aquell programa relatiu a l'aplicació de l'article 101 del Tractat de Funcionament de la Unió Europea o una disposició anàloga de la legislació nacional segons el qual un participant en un càrtel secret, independentment de les altres empreses implicades, coopera amb la investigació de l'autoritat de la competència, facilitant voluntàriament declaracions del què ell mateix conegui del càrtel i del seu paper en el mateix, i a canvi d'això rep, mitjançant una decisió o sobreseïment del procediment, l'exempció del pagament de qualsevol multa per la seva participació al càrtel o una reducció de la mateixa.