



NÚM.: 42/2024
ÒRGAN: Junta de Govern Local
SESSIÓ: Ordinària
DATA: 15 de novembre de 2024
HORA: 13:32
DOCUMENT: Acta

A la Sala de reunions de la quarta planta de l'Edifici El Viver, a 15 de novembre de 2024, es reuneix la Junta de Govern Local en primera convocatòria.

ASSISTENTS:

Xavier Garcia Albiol	Alcalde
Cristina Agüera Gago	2a. Tinent d'Alcaldia
Daniel Gracia Álvarez	3r. Tinent d'Alcaldia
Rosa del Amo Hernández	4a Tinent d'Alcaldia
Víctor Siles Marc	Secretari General
Lourdes Juez Berge	Viceinterventora

ASSISTENTS COM A OBSERVADORS:

D'acord amb la resolució de 20 de juny de 2023, no ha assistit cap observador/a, amb veu però sense vot.

ORDRE DEL DIA

1. Aprovar l'acta número 40 corresponent a la sessió ordinària del dia 25 d'octubre de 2024.

I. COMPETÈNCIES DELEGADES PEL PLE

(sessió pública)

A. ASSUMPTES AMB DICTAMEN DE COMISSIÓ INFORMATIVA

Àmbit de Comunicació, Fons Europeus i Protecció a les Persones

2. Servei de Direcció Estratègica de Serveis Socials. Expedient: 2024/48236M:

Proposta d'acord per a la incoació de l'expedient de revisió d'ofici d'actes respecte la modificació verbal del contracte per a l'execució de les obres de reforma i equipament del local, situat al carrer Mare de Déu de Lorda, per l'SBAS 4B de Badalona.



3. Servei de Direcció Estratègica de Serveis Socials. Expedient: 2024/48085S:

Proposta d'acord per a la incoació de l'expedient de revisió d'ofici d'actes respecte la manca de tramitació de l'expedient de contractació pels treballs per a la formació d'un bany adaptat segons normativa d'accessibilitat vigent, l'adequació i la instal·lació contra incendis i la dotació dels serveis bàsics d'aigua i llum del local situat al carrer Mare de Déu de Lorda de Badalona.

Proposicions urgents

Precs i preguntes

DESENVOLUPAMENT DE LA SESSIÓ

1. Aprovar l'acta número 40 corresponent a la sessió ordinària del dia 25 d'octubre de 2024.

Per la Presidència es formula la proposta d'aprovació de l'acta 40, corresponent a la sessió ordinària del dia 25 d'octubre de 2024, la qual s'aprova per unanimitat.

I. COMPETÈNCIES DELEGADES PEL PLE

(sessió pública)

A. ASSUMPTES AMB DICTAMEN DE COMISSIÓ INFORMATIVA

Àmbit de Comunicació, Fons Europeus i Protecció a les Persones

2. Servei de Direcció Estratègica de Serveis Socials Expedient: 2024/48236M

Proposta d'acord per a la incoació de l'expedient de revisió d'ofici d'actes respecte la modificació verbal del contracte per a l'execució de les obres de reforma i equipament del local, situat al carrer Mare de Déu de Lorda, per l'SBAS 4B de Badalona.

Antecedents

1. En data 4 de febrer de 2019 es va aprovar l'expedient de contractació d'execució d'obres del projecte per la reforma i equipament del local situat en el carrer Mare de Déu de Lorda per a l'SBAS 4B de Llefià de Badalona, el plec de clàusules administratives particulars i la despesa, mitjançant acord de la Junta de Govern Local.

2. En data 3 de juliol de 2020 el 1r Tinent d'alcalde i Regidor de l'Àmbit d'Hisenda i Serveis a les Persones va dictar una resolució per la qual va adjudicar el contracte a favor de l'empresa SERVICIOS GENERALES DE DECORACIÓN, S.L. amb NIF B58709379. En data 10 de juliol de 2020 es va formalitzar el contracte de referència i l'execució de les obres es van iniciar el 24 d'agost de 2020. El termini d'execució va ésser fixat en 60 dies.



3. Consta al present expedient la corresponent acta de recepció de l'obra signada el dia 30 de desembre de 2020 i l'informe de preus contradictoris de data 31 de març de 2021, signats per la direcció facultativa de l'obra i així com els responsables de la supervisió municipal, segons els quals s'estableixen nous preus unitaris d'execució d'obra.

4. La direcció facultativa de les obres amb la conformitat del responsable municipal del contracte va presentar la certificació final d'obra, última i liquidatòria següent, relativa als treballs executats :

Data certificació	Núm. Cert	Import euros	Concepte
24/11/2020	Ultima i liquidatòria	13.787,88	Obres per a la reforma i equipament del local situat al carrer Mare de Déu de Llorda per a l'SBAS 4B de Llefià

5. L'empresa SERVICIOS GENERALES DE DECORACIÓN,S.L. amb NIF B58709379 va presentar la següent factura corresponent a la certificació de liquidació de les obres de reforma i equipament:

Número Factura	Data	Codi	Import	NIF/CIF	Tercer
240-20	23/12/2020	12021007109	13.787,88	B58709379	SERVICIOS GENERALES DE DECORACION, SL

6. En data 10 d'octubre de 2022 es va elaborar proposta d'acord de Ple, per tal d'aprovar el reconeixement de crèdit de la certificació de la liquidació identificada i de la corresponent factura per import de 13.787,88 euros, a favor de l'empresa SERVICIOS GENERALES DE DECORACION, SL, amb NIF B58709379.

7. En compliment de l'article 214 i ss del Reial decret legislatiu 2/2004, de 5 de març, pel qual s'aprova el text refós de la Llei reguladora de les hisendes locals (TRLRHL) l'esmentat expedient es va sotmetre a la preceptiva fiscalització.

8. El dia 26 de novembre de 2022 la intervenció municipal va emetre informe d'omissió de fiscalització dictat a l'empara de l'article 28 del Reial Decret 424/2017, de 28 d'abril, pel qual es regula el règim jurídic del control intern a les entitats del sector públic local i la base 64 d'execució del pressupost reguladora del procediment d'omissió de la funció interventora, el qual literalment conclou el següent:

"(...)

E) CONCLUSIONS

Es detecten infraccions de l'ordenament jurídic, a més de la pròpia ommissió del tràmit preceptiu de funció interventora, que, d'acord amb l'article 47 de la Llei 39/2015, poden qualificar l'acte com a nul, procedint instar la revisió d'ofici, llevat que els serveis jurídics considerin un altre situació, tal i com s'ha informat anteriorment.



En conseqüència, en detectar-se l'omissió de la preceptiva funció interventora i tenint en compte que procedeix instar la revisió d'ofici, sota opinió de la sotasignada, es considera procedent:

Suspendre el procediment i la resta d'actuacions que, si s'escau, procedeixin, fins que s'incorporin els informes jurídics esmentats anteriorment. Si aquests subscriuen l'opinió de la Intervenció, caldrà fer el tràmit de revisió d'ofici de l'expedient.

Es fa constar que, d'acord amb l'article 28.d de la Llei 19/2013, l'omissió del tràmit d'intervenció prèvia de despeses, obligacions o pagaments constitueix, sempre que la conducta sigui culpable, una infracció administrativa molt greu en matèria de gestió econòmica pressupostària que pot comportar l'exigència de responsabilitats. Aquest informe s'inclourà en la relació establerta en els apartats 6 i 7 de l'article 15 del RD 424/2017."

9. El dia 16 de desembre de 2022, la cap del Servei de Direcció Estratègica de Serveis Socials, com a responsable del seguiment del contracte, va emetre un informe tècnic, que consta incorporat al present expedient, el qual justifica la correcta execució del contracte i els tràmits de gestió de l'expedient, fent menció especial al previst en la clàusula 18 del PCAP que regeix el contracte, la qual literalment diu els següent:

«En tot cas, no s'entendran com a modificacions contractuals les substitucions d'unitats i/o partides d'obra que resultin necessàries en l'execució per causes tècniques i/o necessitats sobrevingudes, sempre que estiguin prèviament justificades per la direcció facultativa i el responsable municipal del contracte, so suposin una variació del projecte que defineix l'objecte del contracte i els preus que s'apliquin estiguin fixats contradictòriament i aprovats pel l'òrgan de contractació- en els termes que estableix l'article 158 del RGLCAP- a partir dels preus de partides similars del projecte i/o de referència ITEC»

10. Consta al present expedient informe jurídic complementari de data 21 de març de 2023, emès per la cap del Servei Jurídic i d'Administració General de Serveis Socials i la cap del Servei Jurídic i Administració General de Serveis a les Persones, el qual assenyala que, de l'anàlisi del cas, no es tracte d'una modificació contractual, tant en aplicació del previst en el PCAP, com en les pròpies normes aplicables. Respecte de l'omissió de fiscalització manifestada per la Intervenció, considera que havent-se acreditat la procedència normativa del tràmit respecte de l'aprovació de la certificació final, en base a l'aprovació dels corresponents preus contradictoris, no té fonamentació jurídica en tant que la proposta de resolució de l'esmentada certificació final, si es va sotmetre a la fiscalització abans de la seva aprovació, en aquest cas en seu de reconeixement de crèdit de l'esmentada certificació de liquidació, per tractar-se d'una obligació corresponent a exercici tancat.

11. En data 6 d'abril de 2023, el Secretari General va emetre un informe jurídic el qual conclou el següent:

"De la documentació consultada a l'expedient resulta que s'han introduït noves unitats d'obra, per poder valorar l'adequació legal d'aquestes variacions, es fa necessari que es complementi l'expedient amb informe tècnic en el que es constati que les noves unitats no comporten increment del preu global del contracte ni afecta a unitats d'obra que en el seu



Secretaria General

conjunt excedeixi del 3% del pressupost primitiu del contracte. En altre cas, ens trobarem davant una modificació contractual que caldria justificar en algun dels supòsits de l'article 205 de la LCSP.

La omissió del procediment a seguir podria ser constitutiu d'irregularitat greu donant lloc a la revisió d'ofici, llevat que es constati la concurrència dels límits de la revisió de l'article 110 de la Llei 39/2015.

Arribats al cas, per a l'aplicació dels límits de la facultat de revisió caldrà constatar a l'informe tècnic que els imports facturats a abonar es corresponen amb els preus de mercat, sense que procedeixi la seva reducció per cap concepte, al haver-se realitzat de bona fe, amb confiança legítima i amb l'aquiescència de l'Administració."

12. En data 7 de juliol de 2023, el Director dels Serveis Tècnics d'Engestur, va emetre un informe tècnic pel qual, que a la vista de l'informe de secretaria, afirmava el següent:

«Responent a les qüestions plantejades per la Secretaria General, no es pot afirmar que les noves unitats no comporten increment del preu global del contracte ni afecta unitats d'obra que en conjunt excedeixi del 3% del pressupost primitiu del contracte donat que algunes de les unitats d'obra sol·licitades pels responsables municipals tenien un cost, per si soles, que exhauria aquest percentatge, però, els preus contradictoris proposats van ser calculats prenent com a base els de projecte i, en tot cas, es van valorar en referència als utilitzats i vigents en la data de l'adjudicació i segons el Plec de Prescripcions Tècniques del projecte i, per tant, es pot afirmar que es corresponien amb els preus de mercat, sense que procedeixi la seva reducció per cap concepte, en haver-se realitzat de bona fe, amb confiança legítima i amb l'aquiescència de l'Administració.»

13. En data 21 de juliol de 2023 la Cap del departament de Programes d'Acció Social de Ciutat i la Cap del Servei Jurídic d'Administració General de Serveis Socials van emetre una proposta per la qual es proposava a l'alcaldia ordenar la continuïtat de l'expedient relatiu a l'aprovació del reconeixement extrajudicial de crèdit de la 4^a certificació liquidatòria de les obres del Projecte per la Reforma i equipament del local situat al carrer Mare de Déu de Lorda per a l'SBAS 4B (Llefià) i, la corresponent factura, en aplicació dels límits de la revisió de l'article 110 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

14. En data 30 de juliol de 2024, el Secretari General, ha emès un nou informe jurídic en el qual, a la vista de la documentació que obra a l'expedient, afirma que els treballs facturats tenen la consideració de modificació contractual, produïda sense que s'hagi tramitat el procediment legalment previst en els termes que recullen els articles 205 i concordants de la Llei de Contractes del Sector Públic, fet pel qual, són constitutius de la causa de nul·litat de ple dret de l'article 47.1.e) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques. Conclou també, que de l'anàlisi realitzat, no concorren els pressupòsits necessaris per justificar l'aplicació dels límits de la revisió d'ofici prevista a l'article 110 de la Llei 39/2015 i, en conseqüència, procedeix tramitar el procediment de revisió d'ofici d'acord amb l'article 106 de l'esmentada llei de procediment administratiu comú.



Fonaments de Dret

I. Normativa aplicable a la revisió d'ofici

Seguint la doctrina establerta per la pròpia Comissió Jurídica Assessora (dictàmens 400/2022, 198/2024 i 199/2024, entre d'altres) "En la determinació de la normativa aplicable a la revisió d'ofici, s'ha de diferenciar entre el règim procedimental i el règim material". (...) "La tramitació del procediment de revisió s'ha d'ajustar a la normativa vigent en el moment de la incoació. En canvi, des d'una perspectiva material o substantiva, el règim de les causes de nul·litat de ple dret és l'establert en la normativa vigent en el moment en que es va dictar l'acte o es va aprovar la resolució objecte de revisió".

Per tant, en aquest supòsit concret, la normativa a aplicar és la següent:

Respecte el règim procedimental

Llei 9/2017, de 8 de novembre de Contractes del Sector Públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (en endavant LCSP).

Capítol I del Títol VI de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre de Procediment Administratiu Comú de les administracions públiques, concretament l'article 106, que fa referència a la revisió de disposicions i actes nuls, amb els límits establerts a l'article 110 (en endavant LPAC).

Article 71.3 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya. (en endavant LRJPAPC)

Respecte el règim material

Atenent que la modificació contractual del contracte es produeix a finals de l'any 2020, el règim jurídic material aplicable seria també, la LCSP, la LPAC i la LRJPAPC.

II. Competència per iniciar el procediment

L'article 71.1 de la Llei 26/2010 assenyala que «La competència per a iniciar i resoldre els procediments de revisió d'ofici de disposicions reglamentàries i per a iniciar el de revisió d'actes nuls correspon a l'òrgan que els ha aprovat o dictat.

Segons el punt 3) del mateix article «La competència per a resoldre els procediments de revisió d'ofici d'actes nuls dictats pels ens locals correspon als òrgans que determina la normativa de règim local».

D'acord amb la Sentència del Tribunal Suprem 1646/2022 "l'òrgan competent per conèixer de les revisions dels actes nuls de ple dret dels presidents de les corporacions locals de règim comú és el Ple de l'Ajuntament".

De conformitat amb l'acord adoptat pel Ple de l'Ajuntament en sessió de dia 28 de juny de 2023 de delegació d'atribucions del Ple a la Junta de Govern Local, modificat per l'acord de Ple de 6



de setembre de 2024, en el seu acord primer punt 7.2. es delega en la Junta de Govern Local les competències plenàries respecte l'inici dels procediments de revisió d'ofici dels actes nuls de ple dret. Atesa aquesta delegació de competències del Ple, i de conformitat amb la Sentència del Tribunal Constitucional 161/2013, de 26 de setembre, procedeix que l'acord sigui adoptat en sessió pública de la Junta de Govern Local, previ dictamen de comissió informativa competent per raó de la matèria, de conformitat amb l'article 123 del ROF.

III. De la revisió d'ofici

3. 1 Procedència d'aplicar el procediment de revisió d'ofici

La revisió dels actes nuls de ple dret de les administracions públiques es troba regulada a l'article 106 de la LPAC. Concretament, l'article 106.1 estableix *"Les administracions públiques, en qualsevol moment, per iniciativa pròpia o a sol·licitud de l'interessat, i amb el dictamen previ del Consell d'Estat o òrgan consultiu equivalent de la comunitat autònoma, si n'hi ha, han de declarar d'ofici la nul·litat dels actes administratius que hagin posat fi a la via administrativa o que no hagin estat recorreguts dins dels termini, en els supòsits que preveu l'article 47.1"*.

S'ha de tenir en compte que l'article 106.1, segons el seu redactat, obliga a les Administracions Públiques a revisar d'ofici aquells actes viciats de nul·litat radical o de ple dret quan s'ha incorregut en alguna de les causes de nul·litat de l'article 47.1 LPAC. És a dir, no és una simple facultat de les Administracions Públiques, sinó que constitueix una potestat reglada d'exercici inexcusable per a l'Administració, tal i com es va indicar en la STS de 18 de desembre de 2007 (recurs 9826/2003).

D'acord amb la doctrina i la jurisprudència unànime, el procediment de revisió d'ofici dels actes nuls de ple dret, ha de ser un recurs de caràcter excepcional i interpretació restrictiva, al qual només cal recórrer quan realment no hi hagi cap altra possibilitat de restituir la legalitat vulnerada. I, això és així, per les dures conseqüències que comporta la declaració de nul·litat d'un acte. En efecte, la declaració de nul·litat, suposa retirar, expulsar del món jurídic un acte, en principi, ferm i inatacable, amb la finalitat de protegir l'interès públic davant d'actes i disposicions administratives il·legals. Per aquest motiu, alguns òrgans consultius han censurat que aquest procediment acabi configurant-se com el procediment habitual per a donar cobertura a problemes de legalitat ordinària que es podrien solucionar mitjançant el reconeixement extrajudicial de crèdits en aplicació de la teoria de l'enriquiment injust.

D'aquest caràcter excepcional esdevé el fet que aquesta potestat només es pot exercitar en aquells supòsits taxats expressament en l'ordenament jurídic, ja que, altrament, hauríem de recórrer a la regla general de l'anul·labilitat dels actes administratius (art. 48 LPAC).

Així, el Dictamen 131/2020 *"(...) Escau sempre una interpretació estricta sobre la procedència de la revisió, i, per tant, de l'abast de les causes de nul·litat previstes legalment i l'apreciació del cas concret. En efecte, la salvaguarda del principi de seguretat jurídica i la necessària estabilitat dels actes administratius i de les relacions jurídiques que se'n deriven imposen una interpretació acurada i estricta dels vicis de nul·litat, de manera que s'impedeixi la desnaturalització de la figura de nul·litat absoluta (per tots, Dictamen 290/2018). (...) la declaració de nul·litat que comporta la revisió exigeix de l'Administració una justificació adequada, de manera que només és possible després d'una anàlisi congruent i un raciocini i una reflexió basades en els antecedents de fet i dret aplicable"*.



També en aquest sentit STS de 16 de gener de 2015 (Recurs de Casació 5212/2011) segons la qual *“la acción de nulidad no està concebida para canalitzar cualquier infracción del ordenamiento jurídico que pueda imputarse a un acto administrativo, sino únicamente aquellas que constituyan, por su cualificada gravedad, un supuesto de nulidad plena”*.

Això sí, d'acord amb la STS 1096/2018 (recurs 2011/2016), *“Una vez ejercitada esta acción de revisión de oficio y habiendo considerado el tribunal que estaba correctamente ejercida, y consiguientemente que el acto debía declararse nulo de pleno derecho, el artículo 106 (Llei 30/92) no permite al tribunal limitar los efectos de la nulidad previamente acordada (...) trae como consecuencia que dicho acto no se produjo, o no debió hacerlo, ningún efecto jurídico”*.

Termini per a la revisió dels actes nuls

La revisió dels actes nuls es podrà exercir en qualsevol moment i no està sotmesa a termini de prescripció ni a cap altre límit temporal, amb l'excepció d'allò establert a l'article 110 de la LPAC (en aquest sentit STS de 23 de febrer de 2000, (recurs 3879/1994) i amb el límit que només pot ser exercida una vegada respecte el mateix supòsit de fet.

De la modificació dels contractes públics

La modificació dels contractes es configura com una facultat excepcional, regulada de manera restrictiva per la LCSP, que permet ajustar el contingut dels contractes en vigor a circumstàncies sobrevingudes o a noves necessitats que no van poder ser previstes en el moment de la licitació o adjudicació del contracte. Aquesta facultat es troba orientada a garantir l'eficiència en l'execució contractual, preservant al mateix temps els principis rectors del règim contractual públic: transparència, igualtat de tracte i competència efectiva.

Tanmateix, aquesta prerrogativa està subjecte a les estrictes previsions de la LCSP, ja que només pot ser admesa quan es compleixin estrictament les causes i els procediments establerts per la normativa vigent, assegurant que es respectin els principis de bona administració, seguretat jurídica i eficàcia en la gestió dels recursos públics.

Cal remarcar que d'acord amb l'article 203 de la Llei 9/2017 estableix que les modificacions contractuals han de ser degudament motivades, acreditades per escrit i tramitades conforme al procediment formalment previst. Aquesta disposició imposa l'obligació que les modificacions siguin objecte d'un acord exprés i escrit, mitjançant l'expedició d'un acte administratiu formal per part de l'òrgan de contractació. Això significa que qualsevol modificació contractual ha de quedar reflectida de manera clara en documents que acreditin la seva necessitat, així com el seu abast econòmic i tècnic, de manera que sigui controlable i verificable per tercers, incloent-hi els òrgans de control intern i extern.

A més, d'acord amb l'article 106 de la mateixa Llei, la formalització dels contractes públics i les seves modificacions s'han de fer per escrit i poden exigir-se formalitats addicionals, com l'elevació a escriptura pública en determinats casos. La forma escrita no només és una exigència de la norma, sinó que també compleix una funció de prova i de seguretat jurídica, permetent acreditar de manera fefaent l'existència i el contingut de qualsevol modificació.



3.2 Examen de la concurrència de la causa de nul·litat

L'article 39.1 de la LCSP remet a la legislació de procediment comú, les causes de nul·litat dels contractes quan diu "Són causes de nul·litat de dret administratiu les que indica l'article 47 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques".

Segons l'article 41.1 de la LCSP: La revisió d'ofici dels actes preparatoris i dels actes d'adjudicació dels contractes s'efectua de conformitat amb el que estableix el capítol I del títol V de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

D'acord amb el redactat de l'article 47 de la LPAC:

«1. Els actes de les administracions públiques són nuls de ple dret en els casos següents:

- a) Els que lesionin els drets i les llibertats susceptibles d'empara constitucional.
- b) Els dictats per un òrgan manifestament incompetent per raó de la matèria o del territori.
- c) Els que tinguin un contingut impossible.
- d) Els que siguin constitutius d'infracció penal o es dictin com a conseqüència d'aquesta.
- e) Els dictats prescindint totalment i absolutament del procediment legalment establert o de les normes que contenen les regles essencials per a la formació de la voluntat dels òrgans col·legiats.
- f) Els actes expressos o presumptes contraris a l'ordenament jurídic pels quals s'adquireixen facultats o drets quan no es tinguin els requisits essencials per adquirir-los.
- g) Qualsevol altre que s'estableixi expressament en una disposició amb rang de llei".

En relació amb aquesta causa de nul·litat, la doctrina consultiva, en consonància amb la jurisprudència del TS, limita la seva aplicació a aquells casos en què s'ha omès total i absolutament el procediment legalment establert i en aquells en què que s'ha omès tràmits essencials. En aquest sentit la STS de 7 de desembre de 2012.

En efecte, l'article 39 de la LCSP determina que "Són causes de nul·litat de dret administratiu les indicades en l'article 47 de la LPAC", d'acord amb el qual "són nuls de ple dret "els actes" dictats prescindint totalment i absolutament de procediment legalment establert". Segons reiterada jurisprudència del TS, per què pugui apreciar-se aquesta causa de nul·litat l'omissió del procediment ha de ser "clara, manifesta i ostensible el que passa, entre d'altres, en els casos d'absència total de el tràmit" (per totes, la STS de 2 de febrer de 2017).

En el cas que ens ocupa, d'acord amb els documents que obren al present expedient, es produeix una modificació d'un contracte d'obres de facto, sense que aquesta sigui aprovada per l'òrgan de contractació, modificació que, per tant, suposa l'alteració dels termes del contracte inicial sense la tramitació prèvia del procediment legalment establert i en conseqüència constitutiu d'una causa de nul·litat de ple dret de l'actuació administrativa per concórrer el pressupòsits de l'article 47.1.e) de la LPACAP.

En base a tot l'exposat, i d'acord amb els antecedents exposats, es detecten infraccions de l'ordenament jurídic que poden qualificar la relació de referència com nul·la de ple dret per haver-se prescindit total i absolutament del procediment legalment establert (article 47.1.e)



LPAC), la qual cosa ens obliga a acudir a la via de la revisió d'ofici d'actes nuls establerta a l'article 106 LPAC, per remissió expressa de l'article 41.1 LCSP, no sent possible la seva convalidació per limitar-la l'article 52 LPAC als actes anul·lables.

IV. Efectes de la nul·litat absoluta

Indemnització a l'entitat contractista

L'Ajuntament de Badalona ha estat beneficiat per uns treballs realitzats per la mercantil SERVICIOS GENERALES DE DECORACIÓN S.L. en el marc d'una modificació de facto del contracte d'obres, sense que s'hagi tramitat el procediment legalment previst per la LCSP.

De conformitat amb l'article 42 de la LCSP, amb la fermesa de la declaració de nul·litat de la contractació irregular per l'òrgan competent, el contracte entra en fase de liquidació i implica el següent:

Restitució recíproca de les coses que haguessin rebut en virtut del contracte o el seu valor quan la restitució no sigui possible.

En el cas que ens ocupa, la restitució no resulta possible atès l'objecte del contracte, en conseqüència, s'haurà de procedir a la restitució del seu valor amb el pagament de la corresponent indemnització.

En efecte, d'acord amb la doctrina i jurisprudència més recent i cada vegada més abundant, en el cas de declarar-se la nul·litat dels actes objecte d'aquest informe, la quantia que resta per pagar s'ha de fer en concepte indemnitzatori i resarcitori, contemplant només el cost de la prestació, amb detracció del benefici industrial i d'altres concretes propis d'una relació contractual que aquí no s'ha donat.

En aquest sentit, la Sentència de l'Audiència Nacional 369/2016 de 14 de setembre de 2016 (FJ 2) «...no procedía el abono de los intereses de demora derivados de expediente de gasto que había sido objeto de convalidación por el Consejo de Ministros, en supuestos, como el que nos ocupa, en los que aunque materialmente en este caso la Fundación realizó un servicio a la Administración, y ello según se dice por la apelante «por razones humanitarias» para seguir atendiendo a las personas discapacitadas una vez que había expirado el Concierto en virtud del cual se había venido prestando el servicio (hasta el 31 de diciembre de 2009 en que acabó el contrato y durante la siguiente prórroga hasta el 31 de diciembre de 2011), lo cierto es que desde el 1 de enero de 2012 a 30 de septiembre de 2012 la apelante continuó realizando una serie de servicios (...) lo hizo al margen del contrato; de ahí que el gasto tuvo que ser convalidado por Acuerdo del Consejo de Ministros; y de ahí también que no proceda la aplicación de los preceptos de la Legislación de Contratos del Sector Público invocados por la apelante y relativos al abono de intereses de demora por pago tardío de la Administración, pues tal y como declara la jurisprudencia que se recoge en la sentencia apelada, tales preceptos están pensados para los supuestos de «normalidad» contractual. En estos casos el abono que se hace al contratista, una vez convalidado el gasto, es de carácter indemnizatorio y resarcitorio, para evitar un posible enriquecimiento injusto, por parte de la Administración; pero sin que ello de lugar al pretendido abono e intereses de demora, toda vez que no es posible realizar el pago hasta que tiene lugar tal convalidación (...)»



En la mateixa línia tal i com s'estableix a la Sentència del Tribunal Superior de Justícia de Madrid 65/2017, de 22 de febrer (en un canvi de criteri respecte de les seves pròpies resolucions anteriors) *«habiendo prestado hasta dicha fecha la recurrente y desde el 1 de enero de 2011 la recurrente sus servicios no en virtud del contrato inicial sino en virtud de un acuerdo alcanzado entre ella y el Director General de Justicia en fecha 30 de abril (...) a lo que la recurrente accedió, expresándose en el mencionado documento que “los trabajos necesarios para el cumplimiento del encargo se realizarán en las mismas condiciones económicas y técnicas que fueron establecidas en los pliegos reguladores del contrato finalizado”. Expresión que no significa a nuestro juicio que, pese a acordarse el mantenimiento de las condiciones económicas y técnicas que fueron establecidas en los Pliegos reguladores del contrato finalizado, ello implicara también que el recurrente tenía derecho a la revisión de precios pactada en el contrato, siendo así que ello no se establece expresamente y la revisión de precios es propia de los contratos que celebren las Administraciones Públicas, siendo así que en el caso presente, la realidad de la forma en que la recurrente accedió a la prestación del servicio lo fue por razones de urgencia e interés público, sin seguirse procedimiento de contratación alguno establecido en el TRLCSP, ni respetarse su normativa, y sin haberse producido la preceptiva fiscalización previa del gasto, habiendo sido abonados a la recurrente por la Administración los servicios prestados tras la convalidación de las actuaciones administrativas por el Consejo de Gobierno de la Comunidad de Madrid, actuación que no puede imputarse únicamente a la Administración, ya que la recurrente -que además como contratista habitual debía de conocer las formalidades de la contratación administrativa – aceptó el encargo realizado por la Administración en la forma que lo hizo sin procedimiento de selección del contratista ni publicidad, eludiendo la observación de los requisitos formales de la normativa de contratación pública que le podrían perjudicar tales como la licitación pública en concurrencia competitiva, y la selección del contratista de acuerdo con los principios de congruencia, transparencia e implícitamente de igualdad para que todos puedan participar en el proyecto de selección de contratista, beneficiándose por tanto de tal situación irregular”.*

La Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya segueix la mateixa doctrina en el seu Informe 2/2021, de 12 de febrer *«... en un supòsit com el descrit en els documents que acompanyen la petició d'informe, en què s'està prestant un servei en una situació totalment contrària a la normativa de contractació pública, en cap cas és procedent de parlar de «revisió de preus» del contracte, en la mesura que no existeix tal contracte.*

(...)

«Per la determinació de la quantia que s'ha d'abonar a l'empresa que ha estat prestant serveis propis d'un contracte públic sense contracte, com a compensació -que no preu - (...) tant la doctrina com la jurisprudència han assenyalat també la necessitat de tenir en compte a l'efecte d'aquesta determinació l'actuació o la conducta de l'empresa contractista. Així, s'ha posat de manifest la improcedència de l'enriquiment o obtenció de benefici per part de l'empresa que també ha actuat amb contravenció d'aquella normativa i principis essent coneixedora de la irregularitat, la qual cosa pren especial rellevància en els casos de prestacions de serveis sense contracte i, per tant amb una absència total de procediment. En aquest sentit, el Tribunal Suprem ha assenyalat que «el desequilibrio ha de estar constituido por prestaciones del particular que no se deban a su propia iniciativa ni revelen una voluntad maliciosa del mismo, sino que tengan su origen en hechos dimanantes de la Administración Pública, que hayan generado razonablemente en ese particular la creencia de que le incumbía un deber de colaboración con dicha Administración (STS 23 de març de 2015 -recurs 993/2014-, que reproduceix els termes de la Sentència de 18 de juliol de 2003 (recurs 254/2002)».



El Consell Consultiu d'Andalusia, també es pronuncia en aquest sentit quan assenyala que «en principio, la restitución solo puede comprender el valor de la prestación realizada, lo que incluye sus costes efectivos, pero no los demás componentes retributivos propios de un contrato válidamente celebrado dado que, al ser el contrato nulo, no produce efectos económicos propios del contrato eficaz, por lo que la obligación de devolver no deriva, en este caso, del contrato», afirma que «el contratista que consiente una irregular actuación administrativa, prestando por su parte unos servicios sin la necesaria cobertura jurídica sin oposición alguna, se constituye en copartícipe de los vicios de que el contrato pueda adolecer, dando lugar a que recaigan sobre él mismo las consecuencias negativas de tales vicios» i que «resulta improbable que quien contrata con la Administración desconozca, por mínima que sea su diligencia, que no puede producirse una contratación prescindiendo de todo procedimiento» (Dictàmens 513/2020, de 30 de setembre i 720/2020, de 22 de desembre).

V. Procediment de declaració de nul·litat

El procediment de revisió d'ofici fonamentat en causa de nul·litat s'ha de tramitar d'acord amb les previsions contingudes a la Llei 5/2005, de 2 de maig, de la Comissió Jurídica Assessora i el títol IV de la LPAC, que inclou les disposicions generals sobre el procediment administratiu comú (articles 53 al 105), això malgrat que l'article 106 de l'esmentada Llei no disposi res al respecte.

Així, seguint el procediment descrit en el referit Títol IV, assenyalarem a continuació els tràmits comuns per procedir a la revisió de ofici dels actes administratius:

1.- Incoació del procediment de revisió d'ofici

Acord d'iniciació del procediment dictat per l'òrgan competent, amb la informació destinada als interessats sobre **i)** el termini màxim per a la resolució i notificació del procediment -sis mesos a comptar des de la data de l'acord d'incoació del procediment-, **ii)** els efectes que pugui produir el silenci administratiu que, en aquest cas, al incoar-se per iniciativa de l'Ajuntament, no opera el silenci sinó la caducitat del procediment, **iii)** l'obertura d'un període d'al·legacions als interessats en aplicació de l'art. 76 de la LPAC, la pràctica de proves que siguin pertinents per acreditar els fets rellevants en la decisió d'ell mateix i els informes que s'estimin necessaris (articles 21.4 de la LPAC, 48.3 de la LRJC).

L'acord pel qual s'inicia el procediment de revisió s'ha de notificar als interessats, contra el qual no es podrà interposar cap recurs, al tractar-se d'un acte tràmit no qualificat (art. 112.1 de la LPAC).

2.- Tràmit d'audiència als interessats

Previst a l'article 82 de la LPAC i 51 de la LRJC, és essencial en la mesura que la revisió afecta necessàriament a tercers, essent un Principi general del procediment administratiu, íntimament relacionat amb el dret a la defensa, tal i com ho ha manifestat de forma expressa el Tribunal Suprem en diferents sentències.

Caldrà aportar les al·legacions presentades, i certificat del secretari o secretària relatiu a les al·legacions presentades en el tràmit d'audiència atorgat o, en el seu cas, que no consten presentades al·legacions dins d'aquest tràmit.



3.- Informe jurídic de la Secretaria

L'informe jurídic relatiu a la proposta de resolució, que en el seu cas, resolgui les al·legacions presentades pels interessats, que s'ha d'emetre per la persona que exerceix les funcions d'assessorament jurídic, de conformitat amb l'apartat tercer de l'article 3.3.d) del Reial decret 128/2018, de 16 de març, pel que es regula el règim jurídic dels funcionaris d'Administració local amb habilitació de caràcter nacional.

Al respecte, segons el que preveu l'article 3.4 del Reial decret 128/2018, l'emissió de l'informe del secretari o secretària municipal pot consistir en una nota de conformitat en relació amb els informes que hagin estat emesos pels serveis del mateix ajuntament i que figurin com informes jurídic a l'expedient.

Així mateix, de conformitat amb el paràgraf 1 de l'article 80 de la LPAC els informes dels empleats públics seran facultatius i no vinculants, tret de disposició expressa o norma legal en contrari.

En conseqüència, aquest informe és preceptiu, però no vinculant.

4.- Sol·licitud de dictamen de l'òrgan consultiu que correspongui, en el nostre cas, la Comissió Jurídica Assessora de la Generalitat de Catalunya, de conformitat amb l'art. 106.1 de la LPAC.

Sol·licitud de suspensió del termini legal màxim per resoldre el procediment, atès que dictamen té caràcter preceptiu, raó per la qual es considera adient que l'òrgan competent, un cop emès l'informe per la Secretaria General, acordi la seva sol·licitud i la sol·licitud de suspensió del termini màxim per resoldre, pel temps que intervingui entre la petició i la recepció del dictamen o fins que hagi transcorregut el termini per a la seva emissió. Tant la petició del precitat dictamen com la seva recepció i la petició de suspensió del termini màxim s'han de notificar als interessats, sense que aquesta suspensió pugui excedir de tres mesos. Si es rebre el dictamen, també se li ha de notificar als interessats i si no se'n rebre haurà de prosseguir el procediment (articles 22.1.d) de la LPAC i 11 LCJA).

Contra els acords pels quals es sol·licita el dictamen i la suspensió del termini màxim no es podrà interposar cap recurs, al tractar-se d'un acte de tràmit que no resol directament o indirecta el fons de l'assumpte (article 112.1 de la LPAC *sensu contrari*).

Cal acreditar la justificació de la comunicació als interessats de la petició del dictamen i de l'acord de suspensió del termini per resoldre el procediment de revisió.

5.- Respecte del caràcter del dictamen de la Comissió Jurídica Assessora és requisit procedimental habilitant i previ de la ulterior decisió revisora de la Administració, la qual només pot declarar la nul·litat de l'acte si aquell dictamen és favorable a dir, estimatori de la nul·litat denunciada, convertint-se, cas contrari, en obstatiu de la revisió (articles 106.2 de la LPAC i articles 72 de la LRJC i l'article 8.3.c) de la LCJAC).

Els ens locals, de conformitat amb l'article 10.3 de la LCJAC han de cursar les sol·licituds de dictamen per mitjà del conseller o consellera que tingui atribuïda la competència en matèria d'administració local, sent actualment en Catalunya el Departament de la Presidència, a través del servei EACAT.



L'esmentada sol·licitud ha d'anar acompanyada de **i)** la documentació ordenada cronològicament, indexada i paginada, **ii)** els expedients anteriors dels quals portin causa, **iii)** la proposta de resolució, **iv)** l'informe emès per la Secretaria General, **v)** l'acord de l'òrgan competent de sol·licitud del dictamen i suspensió del termini màxim legal per resoldre i notificar el procediment i de la seva notificació als interessats, havent de fer referència, a si ha estat acordada la suspensió del termini per resoldre i notificar (articles 46 de la LRJC i 70 de la LPAC, 46 de la LRJC i 11 de la LCJA).

Una vegada degudament formalitzada la sol·licitud, s'ha de notificar als interessats en aplicació de l'article 22.1.d) de la LPAC.

La Comissió ha d'emetre el dictamen dins del termini de dos mesos, comptats des de l'entrada de l'expedient, podent reduir-se aquest termini en casos d'urgència, degudament motivada, a petició de l'òrgan consultant o ampliar-se en un mes per la Comissió en casos de molta complexitat degudament motivada (article 15 de la LCJAC).

La resolució expressa del procediment ha d'ésser motivada i ha de respondre les possibles al·legacions presentades pels interessats, podent declarar la nul·litat únicament quan el dictamen fos favorable.

Respecte de les notificacions i comunicacions, de conformitat amb l'article 40 de la LPAC, l'acord resolutori del procediment s'ha de notificar a tots els interessats dins del termini de deu dies hàbils, comptats ordes de la data d'adopció de l'acord, havent de contenir el seu text íntegre i amb indicació de que l'acord notificat posa fi a la via administrativa i els recursos que procedeixen contra l'esmentat acord (articles 30.4, 123 i 124 de la LPAC i articles 8.1, 14.1, segona i 46.1 de la LJCA).

Aquest acord resolutori del procediment s'ha de notificar a la Comissió Jurídica Assessora per tenir el seu dictamen el caràcter de preceptiu (article 13.5 LCJAC).

En relació a la caducitat de l'expedient, de conformitat amb l'article 106.5 LPAC, cas que transcorri el termini màxim per resoldre el procediment sense que s'hagi dictat i notificat la resolució expressa als interessats, la qual cosa no eximeix a l'administració del compliment de l'obligació legal establerta a l'article 25.1 de la LPAC de resoldre-ho, raó per la qual, transcorregut el reiterat termini sense que s'hagi dictat i notificat la resolució expressa, s'haurà de declarar expressament la caducitat del procediment, això sens perjudici que es pugui incoar un nou procediment de revisió d'ofici de l'acord objecte d'informe, atès la imprescriptibilitat de l'exercici de la revisió d'ofici dels actes administratius nuls. Cas que en el procediment caducat consti el dictamen de la Comissió Jurídica Assessora, aquest conservarà els seus efectes respecte al nou procediment, llevat que durant la seva tramitació es produeixen noves circumstàncies que facin variar els elements de judici a tenir en consideració.

Atès que, la competència per aprovar aquesta proposta d'acord correspon a la Junta de Govern Local, per delegació del Ple de l'Ajuntament, atorgada mitjançant acord plenari de data 28 de juny de 2023, modificat per l'acord de Ple de 6 de setembre de 2024, i de conformitat amb el fonament jurídic 9 de la Sentència del Tribunal Constitucional 161/2013, de 26 de setembre, procedeix que l'acord sigui adoptat en sessió pública de la Junta de Govern Local, previ dictamen de comissió informativa competent per raó de la matèria, de conformitat amb l'article 123 del ROF, aprovat per Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre.

Atesa la proposta de resolució, els antecedents i fonaments jurídics que la motiven, **ACORDA:**



Primer.- INCOAR expedient per a la revisió d'ofici d'actes nuls de ple dret respecte la modificació verbal del contracte per a l'execució de les obres de reforma i equipament del local, situat al carrer Mare de Déu de Lorda, per l'SBAS 4B de Badalona.

Segon.- DECLARAR PART INTERESSADA a l'empresa contractista SERVICIOS GENERALES DE DECORACIÓN, S.L. amb NIF B58709379 i NOTIFICAR-LI la present resolució.

Tercer.- DONAR AUDIÈNCIA de 10 dies hàbils durant els quals la mercantil SERVICIOS GENERALES DE DECORACIÓN, S.L. pot consultar l'expedient, obtenir còpia dels antecedents i formular alegacions.

Quart.- Contra aquest acord, per la seva naturalesa d'acte administratiu de tràmit, que no decideix directa o indirectament el fons de l' assumpte, no determina la impossibilitat de continuar el procediment ni produeix indefensió o perjudici irreparable a drets i interessos legítims, no procedeix la interposició de cap tipus de recurs, conforme allò establert a l'article 112.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú.

Votació:

La proposta precedent és aprovada per unanimitat.

Vots a favor: 4

3. Servei de Direcció Estratègica de Serveis Socials Expedient: 2024/48085S:

Proposta d'acord per a la incoació de l'expedient de revisió d'ofici d'actes respecte la manca de tramitació de l'expedient de contractació pels treballs per a la formació d'un bany adaptat segons normativa d'accessibilitat vigent, l'adequació i la instal·lació contra incendis i la dotació dels serveis bàsics d'aigua i llum del local situat al carrer Mare de Déu de Lorda de Badalona.

Antecedents

1. En data 4 de febrer de 2019 es va aprovar l'expedient de contractació d'execució d'obres del projecte per la reforma i equipament del local situat en el carrer Mare de Deu de Lorda per a l'SBAS 4B de Badalona, el plec de clàusules administratives particulars i la despesa, mitjançant acord de la Junta de Govern Local.

2. En data 3 de juliol de 2020 el 1r Tinent d'alcalde i Regidor de l'Àmbit d'Hisenda i Serveis a les Persones va dictar una resolució per la qual va adjudicar el contracte a favor de l'empresa SERVICIOS GENERALES DE DECORACIÓN, S.L. amb NIF B58709379, per un import de 144.205,72 euros relatiu al lot 1 de treballs d'obres e instal·lacions i per un import de 29.864,39 euros relatiu al lot 2 de subministraments.

3. En data 10 de juliol de 2020 es va formalitzar el contracte de referència i l'execució de les obres es van iniciar el 24 d'agost de 2020. El termini d'execució va ésser fixat en 60 dies.



4. En data 19 de desembre de 2022 la cap del servei de Direcció Estratègica de Serveis Socials va emetre un informe tècnic en el qual exposava, en part suficient, els fets relacionats amb les següents conclusions:

"(...)

4. En l'execució de les obres del projecte de referència va sorgir per normativa d'accessibilitat vigent l'execució d'un treballs d'adequació del bany de planta baixa. Per a l'execució d'aquest treballs es va redactar projecte i es va aprovar per l'òrgan competent.

5. L'expedient es va tramitar amb caràcter d'urgència, ja que el personal que treballava al SBAB 4B va d'haver de romandre treballant al SBAB 4A durant l'execució d'aquest treballs, amb el que això comportava tant pels professionals com per als usuaris (els quals van haver de traslladar-se a un altre territori per ser atesos i incrementant-se la demora en ser atesos, donada la insuficiència de despatxos per a tota la població atesa) i que no es podia demorar l'execució dels treballs. Els facultatius de l'obra van trobar correcte que el mateix contractista efectués els treballs d'aquest projecte complementari, ja que comportava un estalvi de dies i de diners per a l'execució de l'obra, sense que es tramités en el seu dia, per problemes disfuncionals, l'adjudicació d'aquest contracte menor.

6. Que en cap cas es pot exigir responsabilitats als responsables del contracte.

CONCLUSIÓ

En l'execució de les obres de referència els responsables han intentat fer els tràmits adequats al cas en concret sense desviar-se de la normativa contractual, encara que no es va tramitar el contracte menor corresponent, a Servicios Generales de Decoración, S.L., NIF: B58709379.

Per tot l'exposat, s'hauria de tramitar l'aprovació de la certificació i corresponent factura, atès que el no pagament al contractista, el qual va actuar de bona fe, suposaria un enriquiment injust per a l'administració.

Aplicació pressupostària:

Aplicació Pressupostària	Tipus document	Número document	Import
2022 - 31412032/231002/63200000 - Rem:2016	AD	12022000066578	28.537,86

Detall de les factures dels expedients relacionats:



Número Expedient	Núm. factura	Data	Codi	Tercer	NIF	Import
2021/00035152C	105-21	04/06/2021	12021007043	SERVICIOS GENERALES DE DECORACION, SL	B58709379	28.537,86

"

5. L'empresa SERVICIOS GENERALES DE DECORACIÓN,S.L. amb NIF B58709379 va presentar la primera i última certificació i la factura relatives als treballs per a la formació d'un bany adaptat segons normativa d'accessibilitat vigent, l'adequació i la instal·lació contra incendis i la dotació dels serveis bàsics d'aigua i llum per a l'SBAS 4 de Badalona, la qual es considerarà vàlida i tindrà eficàcia a partir de l'aprovació prèvia de la certificació a la que fa referència, i que s'indica a continuació:

Número Factura	Data	Codi	Import	NIF/CIF	Tercer
105-21	04/06/2021	12021007043	28.537,86	B58709379	SERVICIOS GENERALES DE DECORACION, SL

Aquesta certificació i aquesta factura que consten al present expedient han estat revisades pel tècnic municipal responsables i pel departament gestor de l'expedient, atenent que s'ajusta a als treballs realitzats – identificats en les corresponent certificació.

6. En data 7 de març de 2023 es va elaborar proposta d'acord de Ple, per tal d'aprovar el reconeixement extrajudicial derivat dels compromisos de despesa adquirits en exercicis anteriors, pels treballs degudament realitzats i no pagats, a favor de l'empresa l'empresa SERVICIOS GENERALES DE DECORACION, SL, amb NIF B58709379, per un import de 28.537,86 euros, IVA inclòs, que correspon als treballs desglossats en la primera i última certificació i la corresponent factura, corresponent als treballs realitzats per a la formació d'un bany adaptat segons normativa d'accessibilitat vigent, l'adequació i la instal·lació contra incendis i la dotació del serveis bàsics d'aigua i llum per a l'SBAS 4B de Badalona.

7. En compliment de l'article 214 i ss del Reial decret legislatiu 2/2004, de 5 de març, pel qual s'aprova el text refós de la Llei reguladora de les hisendes locals (TRLRHL) l'esmentat expedient es va sotmetre a la preceptiva fiscalització.

8. El dia 13 de març de 2023 la intervenció municipal emet informe d'omissió de fiscalització dictat a l'empareda de l'article 28 del Reial Decret 424/2017, de 28 d'abril, pel qual es regula el règim jurídic del control intern a les entitats del sector públic local i la base 64 d'execució del pressupost reguladora del procediment d'omissió de la funció interventora, el qual literalment conclou el següent:

"(...)



Secretaria General

E) CONCLUSIONS

Es detecten infraccions de l'ordenament jurídic, a més de la pròpia omissió del tràmit preceptiu de funció interventora, que, d'acord amb l'article 47 de la Llei 39/2015, poden qualificar l'acte com a nul, procedint instar la revisió d'ofici, llevat que els serveis jurídics considerin un altre situació, tal i com s'ha informat anteriorment.

En conseqüència, en detectar-se l'omissió de la preceptiva funció interventora i tenint en compte que procedeix instar la revisió d'ofici, sota opinió de la sotassignada, es considera procedent:

Suspendre el procediment i la resta d'actuacions que, si s'escau, procedeixin, fins que s'incorporin els informes jurídics esmentats anteriorment. Si aquests subscriuen l'opinió de la Intervenció, caldrà fer el tràmit de revisió d'ofici de l'expedient.

Es fa constar que, d'acord amb l'article 28.d de la Llei 19/2013, l'omissió del tràmit d'intervenció prèvia de despeses, obligacions o pagaments constitueix, sempre que la conducta sigui culpable, una infracció administrativa molt greu en matèria de gestió econòmica pressupostària que pot comportar l'exigència de responsabilitats.

Aquest informe s'inclourà en la relació establerta en els apartats 6 i 7 de l'article 15 del RD 424/2017."

9. En data 30 de març de 2023, la Cap del Servei Jurídic i Administració General de Serveis Socials va emetre un informe jurídic en el qual argumenta que «d'acord amb les circumstàncies del fet i la urgència de l'actuació, tal i com es desprèn del informe de data 16 de desembre de 2022, els facultatius de l'obra van trobar correcte que el mateix contractista efectués els treballs d'aquest projecte complementari, ja que comportava un estalvi de dies i de diners per a l'execució de l'obra, sense que es tramités en el seu dia, per problemes disfuncionals, l'adjudicació d'aquest contracte menor. En aquest sentit, el contractista va actuar de bona fe, realitzant les obres amb la major brevetat possible i amb la confiança legítima del cobrament de les actuacions realitzades.» L'esmentat informe acaba conclouent que procedeix l'aplicació de l'article 1010 de la LPACAP regulador dels límits de la revisió d'ofici i per tant cal procedir amb el pagament de la factura de la primera i última certificació dels treballs per a la formació d'un bany adaptat segons normativa d'accessibilitat vigent, l'adequació i la instal·lació contra incendis i la dotació dels serveis bàsics d'aigua i llum per a l'SBAS 4 de Llefia és el del reconeixement de crèdit.

10. En data 7 de juliol de 2023 el Director de Serveis Tècnics de Engestur va emetre un nou informe tècnic pel qual, a banda de tots els fets exposats en la present proposta, informava que «Examinats els preus dels materials i de les unitats d'obra es consideren adequats per l'execució de l'obra, seguin els criteris del "Projecte per l'execució de les obres per a la reforma i equipament del local, situat al carrer Mare de Déu de Lorda, per a l'SBAS 4B (Llefia) de Badalona" i, per tant, es pot afirmar que es corresponien amb els preus de mercat, sense que procedeixi la seva reducció per cap concepte, en haver-se realitzat de bona fe, amb confiança legítima i amb l'acquiescència de l'Administració.»



11. En data 30 de juliol de 2024, el Secretari General, ha emès un informe jurídic en el qual, a la vista de la documentació que obra a l'expedient, afirma que s'ha produït una contractació verbal sense seguir cap procediment i contravenint el que prescriu la Llei de Contractes del Sector Públic, fet pel qual, els fets són constitutius de la causa de nul·litat de ple dret de l'article 47 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques. Conclou també, que de l'anàlisi realitzat, no concorren els pressupòsits necessaris per justificar l'aplicació dels límits de la revisió d'ofici prevista a l'article 110 de la Llei 39/2015 i, en conseqüència, procedeix tramitar el procediment de revisió d'ofici d'acord amb l'article 106 de l'esmentada Llei de procediment administratiu comú.

I. Normativa aplicable a la revisió d'ofici

Seguint la doctrina establerta per la pròpia Comissió Jurídica Assessora (dictàmens 400/2022, 198/2024 i 199/2024, entre d'altres) "En la determinació de la normativa aplicable a la revisió d'ofici, s'ha de diferenciar entre el règim procedimental i el règim material". (...) "La tramitació del procediment de revisió s'ha d'ajustar a la normativa vigent en el moment de la incoació. En canvi, des d'una perspectiva material o substantiva, el règim de les causes de nul·litat de ple dret és l'establert en la normativa vigent en el moment en que es va dictar l'acte o es va aprovar la resolució objecte de revisió".

Per tant, en aquest supòsit concret, la normativa a aplicar és la següent:

Respecte el règim procedimental

Llei 9/2017, de 8 de novembre de Contractes del Sector Públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (en endavant LCSP).

Capítol I del Títol VI de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre de Procediment Administratiu Comú de les administracions públiques, concretament l'article 106, que fa referència a la revisió de disposicions i actes nuls, amb els límits establerts a l'article 110 (en endavant LPAC).

Article 71.3 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya. (en endavant LRJPAPC)

Respecte el règim material

Atenent que la contractació verbal es realitza a finals de l'any 2020, el règim jurídic material aplicable seria també, la LCSP, la LPAC i la LRJPAPC.

II. Competència per iniciar el procediment

L'article 71.1 de la Llei 26/2010 assenyala que «La competència per a iniciar i resoldre els procediments de revisió d'ofici de disposicions reglamentàries i per a iniciar el de revisió d'actes nuls correspon a l'òrgan que els ha aprovat o dictat.

Segons el punt 3) del mateix article «La competència per a resoldre els procediments de revisió d'ofici d'actes nuls dictats pels ens locals correspon als òrgans que determina la normativa de règim local».



D'acord amb la Sentència del Tribunal Suprem 1646/2022 "*l'òrgan competent per conèixer de les revisions dels actes nuls de ple dret dels presidents de les corporacions locals de règim comú és el Ple de l'Ajuntament*".

De conformitat amb l'acord adoptat pel Ple de l'Ajuntament en sessió de dia 28 de juny de 2023 de delegació d'atribucions del Ple a la Junta de Govern Local, modificat per l'acord de Ple del dia 6 de setembre de 2024, en el seu acord primer punt 7.2. es delega en la Junta de Govern Local les competències plenàries respecte l'inici dels procediments de revisió d'ofici dels actes nuls de ple dret. Atesa aquesta delegació de competències del Ple, i de conformitat amb la Sentència del Tribunal Constitucional 161/2013, de 26 de setembre, procedeix que l'acord sigui adoptat en sessió pública de la Junta de Govern Local, previ dictamen de comissió informativa competent per raó de la matèria, de conformitat amb l'article 123 del ROF.

III. De la revisió d'ofici

3. 1 Procedència d'aplicar el procediment de revisió d'ofici

La revisió dels actes nuls de ple dret de les administracions públiques es troba regulada a l'article 106 de la LPAC. Concretament, l'article 106.1 estableix "*Les administracions públiques, en qualsevol moment, per iniciativa pròpia o a sol·licitud de l'interessat, i amb el dictamen previ del Consell d'Estat o òrgan consultiu equivalent de la comunitat autònoma, si n'hi ha, han de declarar d'ofici la nul·litat dels actes administratius que hagin posat fi a la via administrativa o que no hagin estat recorreguts dins dels terminis, en els supòsits que preveu l'article 47.1*".

S'ha de tenir en compte que l'article 106.1, segons el seu redactat, obliga a les Administracions Públiques a revisar d'ofici aquells actes viciats de nul·litat radical o de ple dret quan s'ha incorregut en alguna de les causes de nul·litat de l'article 47.1 LPAC. És a dir, no és una simple facultat de les Administracions Públiques, sinó que constitueix una potestat reglada d'exercici inexcusable per a l'Administració, tal i com es va indicar en la STS de 18 de desembre de 2007 (recurs 9826/2003).

D'acord amb la doctrina i la jurisprudència unànime, el procediment de revisió d'ofici dels actes nuls de ple dret, ha de ser un recurs de caràcter excepcional i interpretació restrictiva, al qual només cal recórrer quan realment no hi hagi cap altra possibilitat de restituir la legalitat vulnerada. I, això és així, per les dures conseqüències que comporta la declaració de nul·litat d'un acte. En efecte, la declaració de nul·litat, suposa retirar, expulsar del món jurídic un acte, en principi, ferm i inatacable, amb la finalitat de protegir l'interès públic davant d'actes i disposicions administratives il·legals. Per aquest motiu, alguns òrgans consultius han censurat que aquest procediment acabi configurant-se com el procediment habitual per a donar cobertura a problemes de legalitat ordinària que es podrien solucionar mitjançant el reconeixement extrajudicial de crèdits en aplicació de la teoria de l'enriquiment injust.

D'aquest caràcter excepcional esdevé el fet que aquesta potestat només es pot exercitar en aquells supòsits taxats expressament en l'ordenament jurídic, ja que, altrament, hauríem de recórrer a la regla general de l'anul·labilitat dels actes administratius (art. 48 LPAC).

Així, el Dictamen 131/2020 "*(...) Escau sempre una interpretació estricta sobre la procedència de la revisió, i, per tant, de l'abast de les causes de nul·litat previstes legalment i l'apreciació del*



cas concret. En efecte, la salvaguarda del principi de seguretat jurídica i la necessària estabilitat dels actes administratius i de les relacions jurídiques que se'n deriven imposen una interpretació acurada i estricta dels vicis de nul·litat, de manera que s'impedeixi la desnaturalització de la figura de nul·litat absoluta (per tots, Dictamen 290/2018). (...) la declaració de nul·litat que comporta la revisió exigeix de l'Administració una justificació adequada, de manera que només és possible després d'una anàlisi congruent i un raciocini i una reflexió basades en els antecedents de fet i dret aplicable".

També en aquest sentit STS de 16 de gener de 2015 (Recurs de Casació 5212/2011) segons la qual *"la acción de nulidad no està concebida para canalitzar cualquier infracción del ordenamiento jurídico que pueda imputarse a un acto administrativo, sino únicamente aquellas que constituyan, por su cualificada gravedad, un supuesto de nulidad plena".*

Això si, d'acord amb la STS 1096/2018 (recurs 2011/2016), *"Una vez ejercitada esta acción de revisión de oficio y habiendo considerado el tribunal que estaba correctamente ejercida, y consiguiientemente que el acto debía declararse nulo de pleno derecho, el artículo 106 (Llei 30/92) no permite al tribunal limitar los efectos de la nulidad previamente acordada (...) trae como consecuencia que dicho acto no se produjo, o no debió hacerlo, ningún efecto jurídico".*

Termini per a la revisió dels actes nuls

La revisió dels actes nuls es podrà exercir en qualsevol moment i no està sotmesa a termini de prescripció ni a cap altre límit temporal, amb l'excepció d'allò establert a l'article 110 de la LPAC (en aquest sentit STS de 23 de febrer de 2000, (recurs 3879/1994) i amb el límit que només pot ser exercida una vegada respecte el mateix supòsit de fet.

Exigència d'expedient de contractació i el seu caràcter formalista

La LCSP estableix de manera clara la prohibició de la contractació verbal en l'àmbit de la contractació pública, incloent els contractes menors o les modificacions contractuals. Aquesta prohibició es fonamenta en diversos articles de la Llei, que exigeixen la formalització escrita de tots els contractes públics, amb algunes excepcions molt concretes i limitades.

En aquest sentit, l'article 36.1 de la LCSP recull de manera explícita que els contractes del sector públic han de formalitzar-se per escrit, com a regla general. Aquest requisit afecta tots els contractes, inclosos els menors, i es justifica per raons de seguretat jurídica, control de la despesa i transparència.

El mateix article permet, com a excepció, l'ús de la contractació verbal únicament en situacions d'emergència derivades d'esdeveniments imprevisibles per l'administració, i sempre que no sigui possible formalitzar el contracte per escrit amb antelació.

De conformitat amb els articles 37 i 116 de la LCSP, després d'establir el primer, al seu paràgraf 1, la prohibició de la contractació verbal, s'exigeix respectivament a les administracions públiques el següent:

- Amb caràcter previ a la celebració dels contracte, s'ha tramitar el corresponent expedient de contractació, en el qual ha de quedar motivada la seva necessitat, contemplades les prestacions objecte del contracte en la seva totalitat, amb incorporació dels plecs de clàusules



administratives particulars i prescripcions tècniques i justificada l'elecció del procediment i els criteris d'adjudicació, havent d'incorporar-se en el dit expedient la certificació d'existència de crèdit adequat i suficient o del document que legalment el substitueixi, així com a la fiscalització prèvia de la Intervenció General.

- Formalització dels contractes que celebrin en document administratiu, -formalització que perfecciona la contractació- podent elevar-se a escriptura pública a sol·licitud del contractista i al seu càrrec, sense perjudici de l'assenyalat per als contractes menors.

3.2 Examen de la concurrència de la causa de nul·litat

L'article 39.1 de la LCSP remet a la legislació de procediment comú, les causes de nul·litat dels contractes quan diu "Són causes de nul·litat de dret administratiu les que indica l'article 47 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques".

Segons l'article 41.1 de la LCSP: La revisió d'ofici dels actes preparatoris i dels actes d'adjudicació dels contractes s'efectua de conformitat amb el que estableix el capítol I del títol V de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

D'acord amb el redactat de l'article 47 de la LPAC:

«1. Els actes de les administracions públiques són nuls de ple dret en els casos següents:

- a) Els que lesionin els drets i les llibertats susceptibles d'empara constitucional.*
- b) Els dictats per un òrgan manifestament incompetent per raó de la matèria o del territori.*
- c) Els que tinguin un contingut impossible.*
- d) Els que siguin constitutius d'infracció penal o es dictin com a conseqüència d'aquesta.*
- e) Els dictats prescindint totalment i absolutament del procediment legalment establert o de les normes que contenen les regles essencials per a la formació de la voluntat dels òrgans col·legiats.*
- f) Els actes expressos o presumptes contraris a l'ordenament jurídic pels quals s'adquireixen facultats o drets quan no es tinguin els requisits essencials per adquirir-los.*
- g) Qualsevol altre que s'estableixi expressament en una disposició amb rang de llei".*

En relació amb aquesta causa de nul·litat, la doctrina consultiva, en consonància amb la jurisprudència del TS, limita la seva aplicació a aquells casos en què s'ha omès total i absolutament el procediment legalment establert i en aquells en què que s'ha omès tràmits essencials. En aquest sentit la STS de 7 de desembre de 2012.

En efecte, l'article 39 de la LCSP determina que "Són causes de nul·litat de dret administratiu les indicades en l'article 47 de la LPAC", d'acord amb el qual "són nuls de ple dret "els actes" dictats prescindint totalment i absolutament de procediment legalment establert". Segons reiterada jurisprudència del TS, per què pugui apreciar-se aquesta causa de nul·litat l'omissió del procediment ha de ser "clara, manifesta i ostensible el que passa, entre d'altres, en els casos d'absència total de el tràmit" (per totes, la STS de 2 de febrer de 2017).



En el present expedient, a la vista de la documentació que el conforme, consta que es va encarregar una contractació verbal o irregular per a la realització dels treballs per a la formació d'un bany adaptat segons normativa d'accessibilitat vigent, l'adequació i la instal·lació contra incendis i la dotació dels serveis bàsics d'aigua i llum per a l'SBAS 4 de Badalona.

La doctrina de la Comissió Jurídica Assessora ha distingit tres supòsits de contractació irregular que s'insereixen en la causa de nul·litat de l'article 47.1.e) de l'LPAC: el contracte verbal inicial, la modificació irregular de l'objecte contractual i la continuació irregular de la prestació, la qual deixa clar que en el supòsit de contracte verbal inicial també pot afectar la contractació menor.

En aquest sentit, tal i com estableix la comissió en nombrosos dictàmens, per tots el Dictamen 412/2022: *"La contractació irregular té nombroses manifestacions, i només les que revesteixen més gravetat i, en concret, les que deriven de l'existència d'una causa de nul·litat de ple dret són susceptibles de revisió d'ofici. Darrerament, aquest òrgan consultiu ha considerat que és nul de ple dret, per haver prescindit totalment i absolutament del procediment establert legalment i, en conseqüència, amb existència de la causa de nul·litat de ple dret de l'article 47.1.e) de l'LPAC, al qual remet l'article 39.1 de l'LCSP, l'encàrrec verbal fet per l'Administració a una empresa amb l'objecte de realitzar una prestació pròpia d'un contracte públic (dictàmens 131/2020 i 146/2021), fins i tot si es tracta d'un contracte menor, en cas que s'hagi prescindit dels tràmits corresponents previstos en l'article 118 de l'LCSP (dictàmens 177/2019 i 77/2022). Aquesta causa de nul·litat també es produeix en els encàrrecs verbals pels quals es modifica un contracte sense tramitar el procediment corresponent (Dictamen 402/2021); els encàrrecs verbals en què l'Administració amplia la prestació encarregada al contractista, sense cobertura en els plecs i més enllà del que permet la legislació de contractes (dictàmens 272/2020, 273/2020, 90/2021 i 105/2022), o els encàrrecs verbals que suposen la continuació d'un contracte preexistent, un cop finalitzades les prorroques d'un contracte anterior (dictàmens 78/2021, 79/2021, 80/2021 i 241/2021)."*

En base a tot l'exposat, i d'acord amb els antecedents exposats, es detecten infraccions de l'ordenament jurídic que poden qualificar la relació de referència com nul·la de ple dret per haver-se prescindit total i absolutament del procediment legalment establert (article 47.1.e) LPAC), la qual cosa ens obliga a acudir a la via de la revisió d'ofici d'actes nuls establerta a l'article 106 LPAC, per remissió expressa de l'article 41.1 LCSP, no sent possible la seva convalidació per limitar-la l'article 52 LPAC als actes anul·lables.

IV. Efectes de la nul·litat absoluta

Indemnització a l'entitat contractista

L'Ajuntament de Badalona ha estat beneficiat per uns treballs realitzats per la mercantil SERVICIOS GENERALES DE DECORACION, SL, d'acord amb les instruccions rebudes per part del departament gestor corresponent.

De conformitat amb l'article 42 de la LCSP, amb la fermesa de la declaració de nul·litat de la contractació irregular per l'òrgan competent, el contracte entra en fase de liquidació i implica el següent:

Restitució recíproca de les coses que haguessin rebut en virtut del contracte o el seu valor quan la restitució no sigui possible.



En el cas que ens ocupa, la restitució no resulta possible atès l'objecte del contracte, en conseqüència, s'haurà de procedir a la restitució del seu valor amb el pagament de la corresponent indemnització.

En efecte, d'acord amb la doctrina i jurisprudència més recent i cada vegada més abundant, en el cas de declarar-se la nul·litat dels actes objecte d'aquest informe, la quantia que resta per pagar s'ha de fer en concepte indemnitzatori i resarcitori, contemplant només el cost de la prestació, amb detracció del benefici industrial i d'altres concretes propis d'una relació contractual que aquí no s'ha donat.

En aquest sentit, la Sentència de l' Audiència Nacional 369/2016 de 14 de setembre de 2016 (FJ 2) «...no procedía el abono de los intereses de demora derivados de expediente de gasto que había sido objeto de convalidación por el Consejo de Ministros, en supuestos, como el que nos ocupa, en los que aunque materialmente en este caso la Fundación realizó un servicio a la Administración, y ello según se dice por la apelante «por razones humanitarias» para seguir atendiendo a las personas discapacitadas una vez que había expirado el Concierto en virtud del cual se había venido prestando el servicio (hasta el 31 de diciembre de 2009 en que acabó el contrato y durante la siguiente prórroga hasta el 31 de diciembre de 2011), lo cierto es que desde el 1 de enero de 2012 a 30 de septiembre de 2012 la apelante continuó realizando una serie de servicios (...) lo hizo al margen del contrato; de ahí que el gasto tuvo que ser convalidado por Acuerdo del Consejo de Ministros; y de ahí también que no proceda la aplicación de los preceptos de la Legislación de Contratos del Sector Público invocados por la apelante y relativos al abono de intereses de demora por pago tardío de la Administración, pues tal y como declara la jurisprudencia que se recoge en la sentencia apelada, tales preceptos están pensados para los supuestos de «normalidad» contractual. En estos casos el abono que se hace al contratista, una vez convalidado el gasto, es de carácter indemnizatorio y resarcitorio, para evitar un posible enriquecimiento injusto, por parte de la Administración; pero sin que ello de lugar al pretendido abono e intereses de demora, toda vez que no es posible realizar el pago hasta que tiene lugar tal convalidación (...)»

En la mateixa línia tal i com s'estableix a la Sentència del Tribunal Superior de Justícia de Madrid 65/2017, de 22 de febrer (en un canvi de criteri respecte de les seves pròpies resolucions anteriors) «habiendo prestado hasta dicha fecha la recurrente y desde el 1 de enero de 2011 la recurrente sus servicios no en virtud del contrato inicial sino en virtud de un acuerdo alcanzado entre ella y el Director General de Justicia en fecha 30 de abril (...) a lo que la recurrente accedió, expresándose en el mencionado documento que "los trabajos necesarios para el cumplimiento del encargo se realizarán en las mismas condiciones económicas y técnicas que fueron establecidas en los pliegos reguladores del contrato finalizado". Expresión que no significa a nuestro juicio que, pese a acordarse el mantenimiento de las condiciones económicas y técnicas que fueron establecidas en los Pliegos reguladores del contrato finalizado, ello implicara también que el recurrente tenía derecho a la revisión de precios pactada en el contrato, siendo así que ello no se establece expresamente y la revisión de precios es propia de los contratos que celebren las Administraciones Públicas, siendo así que en el caso presente, la realidad de la forma en que la recurrente accedió a la prestación del servicio lo fue por razones de urgencia e interés público, sin seguirse procedimiento de contratación alguno establecido en el TRLCSP, ni respetarse su normativa, y sin haberse producido la preceptiva fiscalización previa del gasto, habiendo sido abonados a la recurrente por la Administración los servicios prestados tras la convalidación de las actuaciones



administrativas por el Consejo de Gobierno de la Comunidad de Madrid, actuación que no puede imputarse únicamente a la Administración, ya que la recurrente -que además como contratista habitual debía de conocer las formalidades de la contratación administrativa – aceptó el encargo realizado por la Administración en la forma que lo hizo sin procedimiento de selección del contratista ni publicidad, eludiendo la observación de los requisitos formales de la normativa de contratación pública que le podrían perjudicar tales como la licitación pública en concurrencia competitiva, y la selección del contratista de acuerdo con los principios de congruencia, transparencia e implícitamente de igualdad para que todos puedan participar en el proyecto de selección de contratista, beneficiándose por tanto de tal situación irregular”.

La Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya segueix la mateixa doctrina en el seu Informe 2/2021, de 12 de febrer «... en un supòsit com el descrit en els documents que acompanyen la petició d'informe, en què s'està prestant un servei en una situació totalment contrària a la normativa de contractació pública, en cap cas és procedent de parlar de «revisió de preus» del contracte, en la mesura que no existeix tal contracte.

(...)

«Per la determinació de la quantia que s'ha d'abonar a l'empresa que ha estat prestant serveis propis d'un contracte públic sense contracte, com a compensació -que no preu - (...) tant la doctrina com la jurisprudència han assenyalat també la necessitat de tenir en compte a l'efecte d'aquesta determinació l'actuació o la conducta de l'empresa contractista. Així, s'ha posat de manifest la improcedència de l'enriquiment o obtenció de benefici per part de l'empresa que també ha actuat amb contravençió d'aquella normativa i principis essent coneixedora de la irregularitat, la qual cosa pren especial rellevància en els casos de prestacions de serveis sense contracte i, per tant amb una absència total de procediment. En aquest sentit, el Tribunal Suprem ha assenyalat que «el desequilibrio ha de estar constituido por prestaciones de particular que no se deban a su propia iniciativa ni revelen una voluntad maliciosa del mismo, sino que tengan su origen en hechos dimanantes de la Administración Pública, que hayan generado razonablemente en ese particular la creencia de que le incumbía un deber de colaboración con dicha Administración (STS 23 de març de 2015 -recurs 993/2014-, que reproduceix els termes de la Sentència de 18 de juliol de 2003 (recurs 254/2002)».

El Consell Consultiu d'Andalusia, també es pronuncia en aquest sentit quan assenyala que «en principio, la restitución solo puede comprender el valor de la prestación realizada, lo que incluye sus costes efectivos, pero no los demás componentes retributivos propios de un contrato válidamente celebrado dado que, al ser el contrato nulo, no produce efectos económicos propios del contrato eficaz, por lo que la obligación de devolver no deriva, en este caso, del contrato», afirma que «el contratista que consiente una irregular actuación administrativa, prestando por su parte unos servicios sin la necesaria cobertura jurídica sin oposición alguna, se constituye en copartícipe de los vicios de que el contrato pueda adolecer, dando lugar a que recaigan sobre él mismo las consecuencias negativas de tales vicios» i que «resulta improbable que quien contrata con la Administración desconozca, por mínima que sea su diligencia, que no puede producirse una contratación prescindiendo de todo procedimiento» (Dictàmens 513/2020, de 30 de septiembre i 720/2020, de 22 de desembre).



V. Procediment de declaració de nul·litat

El procediment de revisió d'ofici fonamentat en causa de nul·litat s'ha de tramitar d'acord amb les previsions contingudes a la Llei 5/2005, de 2 de maig, de la Comissió Jurídica Assessora i el títol IV de la LPAC, que inclou les disposicions generals sobre el procediment administratiu comú (articles 53 al 105), això malgrat que l'article 106 de l'esmentada Llei no disposi res al respecte.

Així, seguint el procediment descrit en el referit Títol IV, assenyalarem a continuació els tràmits comuns per procedir a la revisió de ofici dels actes administratius:

1.- Incoació del procediment de revisió d'ofici

Acord d'iniciació del procediment dictat per l'òrgan competent, amb la informació destinada als interessats sobre **i)** el termini màxim per a la resolució i notificació del procediment -sis mesos a comptar des de la data de l'acord d'incoació del procediment-, **ii)** els efectes que pugui produir el silenci administratiu que, en aquest cas, al incoar-se per iniciativa de l'Ajuntament, no opera el silenci sinó la caducitat del procediment, **iii)** l'obertura d'un període d'al·legacions als interessats en aplicació de l'art. 76 de la LPAC, la pràctica de proves que siguin pertinents per acreditar els fets rellevants en la decisió d'ell mateix i els informes que s'estimin necessaris (articles 21.4 de la LPAC, 48.3 de la LRJC).

L'acord pel qual s'inicia el procediment de revisió s'ha de notificar als interessats, contra el qual no es podrà interposar cap recurs, al tractar-se d'un acte tràmit no qualificat (art. 112.1 de la LPAC).

2.- Tràmit d'audiència als interessats

Previst a l'article 82 de la LPAC i 51 de la LRJC, és essencial en la mesura que la revisió afecta necessàriament a tercers, essent un Principi general del procediment administratiu, íntimament relacionat amb el dret a la defensa, tal i com ho ha manifestat de forma expressa el Tribunal Suprem en diferents sentències.

Caldrà aportar les al·legacions presentades, i certificat del secretari o secretària relatiu a les al·legacions presentades en el tràmit d'audiència atorgat o, en el seu cas, que no consten presentades al·legacions dins d'aquest tràmit.

3.- Informe jurídic de la Secretaria

L'informe jurídic relatiu a la proposta de resolució, que en el seu cas, resolgui les al·legacions presentades pels interessats, que s'ha d'emetre per la persona que exerceix les funcions d'assessorament jurídic, de conformitat amb l'apartat tercer de l'article 3.3.d) del Reial decret 128/2018, de 16 de març, pel que es regula el règim jurídic dels funcionaris d'Administració local amb habilitació de caràcter nacional.

Al respecte, segons el que preveu l'article 3.4 del Reial decret 128/2018, l'emissió de l'informe del secretari o secretària municipal pot consistir en una nota de conformitat en relació amb els informes que hagin estat emesos pels serveis del mateix ajuntament i que figurin com informes jurídics a l'expedient.



Així mateix, de conformitat amb el paràgraf 1 de l'article 80 de la LPAC els informes dels empleats públics seran facultatius i no vinculants, tret de disposició expressa o norma legal en contrari.

En conseqüència, aquest informe és preceptiu, però no vinculant.

4.- Sol·licitud de dictamen de l'òrgan consultiu que correspongui, en el nostre cas, la Comissió Jurídica Assessora de la Generalitat de Catalunya, de conformitat amb l'art. 106.1 de la LPAC.

Sol·licitud de suspensió del termini legal màxim per resoldre el procediment, atès que dictamen té caràcter preceptiu, raó per la qual es considera adient que l'òrgan competent, un cop emès l'informe per la Secretaria General, acordi la seva sol·licitud i la sol·licitud de suspensió del termini màxim per resoldre, pel temps que intervingui entre la petició i la recepció del dictamen o fins que hagi transcorregut el termini per a la seva emissió. Tant la petició del precitat dictamen com la seva recepció i la petició de suspensió del termini màxim s'han de notificar als interessats, sense que aquesta suspensió pugui excedir de tres mesos. Si es rebre el dictamen, també se li ha de notificar als interessats i si no se'n rebre haurà de prosseguir el procediment (articles 22.1.d) de la LPAC i 11 LCJA).

Contra els acords pels quals es sol·licita el dictamen i la suspensió del termini màxim no es podrà interposar cap recurs, al tractar-se d'un acte de tràmit que no resol directament o indirecta el fons de l'assumpte (article 112.1 de la LPAC *sensu contrari*).

Cal acreditar la justificació de la comunicació als interessats de la petició del dictamen i de l'acord de suspensió del termini per resoldre el procediment de revisió.

5.- Respecte del caràcter del dictamen de la Comissió Jurídica Assessora és requisit procedimental habilitant i previ de la ulterior decisió revisora de la Administració, la qual només pot declarar la nul·litat de l'acte si aquell dictamen és favorable a dir, estimatori de la nul·litat denunciada, convertint-se, cas contrari, en obstatiu de la revisió (articles 106.2 de la LPAC i articles 72 de la LRJC i l'article 8.3.c) de la LCJAC).

Els ens locals, de conformitat amb l'article 10.3 de la LCJAC han de cursar les sol·licituds de dictamen per mitjà del conseller o consellera que tingui atribuïda la competència en matèria d'administració local, sent actualment en Catalunya el Departament de la Presidència, a través del servei EACAT.

L'esmentada sol·licitud ha d'anar acompanyada de **i)** la documentació ordenada cronològicament, indexada i paginada, **ii)** els expedients anteriors dels quals portin causa, **iii)** la proposta de resolució, **iv)** l'informe emès per la Secretaria General, **v)** l'acord de l'òrgan competent de sol·licitud del dictamen i suspensió del termini màxim legal per resoldre i notificar el procediment i de la seva notificació als interessats, havent de fer referència, a si ha estat acordada la suspensió del termini per resoldre i notificar (articles 46 de la LRJC i 70 de la LPAC, 46 de la LRJC i 11 de la LCJA).

Una vegada degudament formalitzada la sol·licitud, s'ha de notificar als interessats en aplicació de l'article 22.1.d) de la LPAC.



La Comissió ha d'emetre el dictamen dins del termini de dos mesos, comptats des de l'entrada de l'expedient, podent reduir-se aquest termini en casos d'urgència, degudament motivada, a petició de l'òrgan consultant o ampliar-se en un mes per la Comissió en casos de molta complexitat degudament motivada (article 15 de la LCJAC).

La resolució expressa del procediment ha d'ésser motivada i ha de respondre les possibles al·legacions presentades pels interessats, podent declarar la nul·litat únicament quan el dictamen fos favorable.

Respecte de les notificacions i comunicacions, de conformitat amb l'article 40 de la LPAC, l'acord resolutori del procediment s'ha de notificar a tots els interessats dins del termini de deu dies hàbils, comptats ordes de la data d'adopció de l'acord, havent de contenir el seu text íntegre i amb indicació de que l'acord notificat posa fi a la via administrativa i els recursos que procedeixen contra l'esmentat acord (articles 30.4, 123 i 124 de la LPAC i articles 8.1, 14.1, segona i 46.1 de la LJCA).

Aquest acord resolutori del procediment s'ha de notificar a la Comissió Jurídica Assessora per tenir el seu dictamen el caràcter de preceptiu (article 13.5 LCJAC).

En relació a la caducitat de l'expedient, de conformitat amb l'article 106.5 LPAC, cas que transcorri el termini màxim per resoldre el procediment sense que s'hagi dictat i notificat la resolució expressa als interessats, la qual cosa no eximeix a l'administració del compliment de l'obligació legal establerta a l'article 25.1 de la LPAC de resoldre-ho, raó per la qual, transcorregut el reiterat termini sense que s'hagi dictat i notificat la resolució expressa, s'haurà de declarar expressament la caducitat del procediment, això sens perjudici que es pugui incoar un nou procediment de revisió d'ofici de l'acord objecte d'informe, atès la imprescriptibilitat de l'exercici de la revisió d'ofici dels actes administratius nuls. Cas que en el procediment caducat consti el dictamen de la Comissió Jurídica Assessora, aquest conservarà els seus efectes respecte al nou procediment, llevat que durant la seva tramitació es produeixen noves circumstàncies que facin variar els elements de judici a tenir en consideració.

Atès que, la competència per aprovar aquesta proposta d'acord correspon a la Junta de Govern Local, per delegació del Ple de l'Ajuntament, atorgada mitjançant acord plenari de data 28 de juny de 2023, modificat per l'acord de Ple de 6 de setembre de 2024, i de conformitat amb el fonament jurídic 9 de la Sentència del Tribunal Constitucional 161/2013, de 26 de setembre, procedeix que l'acord sigui adoptat en sessió pública de la Junta de Govern Local, previ dictamen de comissió informativa competent per raó de la matèria, de conformitat amb l'article 123 del ROF, aprovat per Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre.

Atesa la proposta de resolució, els antecedents i fonaments jurídics que la motiven, **ACORDA:**

Primer.- INCOAR expedient per a la revisió d'ofici d'actes nuls de ple dret respecte la contractació encarregada verbalment a la mercantil SERVICIOS GENERALES DE DECORACIÓN, S.L. amb NIF B58709379.

Segon.- DECLARAR PART INTERESSADA a l'empresa SERVICIOS GENERALES DE DECORACIÓN, S.L. i NOTIFICAR-LI el present acord.



Secretaria General

Tercer.- DONAR AUDIÈNCIA de 10 dies hàbils durant els quals la mercantil SERVICIOS GENERALES DE DECORACIÓN, S.L. pot consultar l'expedient, obtenir còpia dels antecedents i formular alegacions.

Quart.- Notificar aquest acord a la mercantil interessada pel seu coneixement i efectes.

Cinquè.- Contra aquest acord, per la seva naturalesa d'acte administratiu de tràmit, que no decideix directa o indirectament el fons de l' assumpte, no determina la impossibilitat de continuar el procediment ni produeix indefensió o perjudici irreparable a drets i interessos legítims, no procedeix la interposició de cap tipus de recurs, conforme allò establert a l'article 112.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú.

Votació:

La proposta precedent es aprovada per unanimitat.

Vots a favor: 4

Proposicions urgents

No es presenta cap proposició urgent.

Precs i preguntes

No hi ha cap prec ni cap pregunta.

Final

La presidència dona per acabada la sessió a les tretze hores i trenta-sis minuts, de la qual com a secretari general dono fe.

Signatures:

CRIPTOLIB_CF_Firma secretario

CRIPTOLIB_CF_Firma

DILIGÈNCIA.- Per fer constar que aquesta acta ha estat aprovada en la Junta de Govern Local de 22 de novembre de 2024.