

Consejo Consultivo de Andalucía

Dictamen num. 316/2017 de 24 de mayo

[JUR\2017\208609](#)



CONTRATACIÓN ADMINISTRATIVA: Revisión de oficio de contrato de servicios: actos nulos: omisión total y absoluta del procedimiento: revisión y nulidad del contrato procedentes.

Jurisdicción: Vía administrativa

DICTAMEN Núm.: 316/2017, de 24 de mayo

Ponencia: Gutiérrez Rodríguez, Francisco José

Roldán Martín, Ana Isabel. Letrada

Órgano solicitante: Ayuntamiento de Chiclana de la Frontera (Cádiz)

Cuestión sometida a dictamen y principales temas tratados: Revisión de oficio de contrato de servicios.

Actos nulos.

Omisión total y absoluta del procedimiento.

TEXTO DEL DICTAMEN

FUNDAMENTOS JURÍDICOS

I

Se somete a dictamen de este Consejo Consultivo el procedimiento tramitado por el Ayuntamiento de Chiclana de la Frontera (Cádiz), de revisión de oficio del Decreto nº 6.723 de 21 de noviembre de 2016, relativo a la adjudicación del contrato para la puesta en marcha del proyecto “Jugar no cuesta tanto 2016-2017” y “Aprende a jugar 2017-2018”.

La intervención de este Consejo Consultivo constituye trámite esencial e ineludible (art. 17.11 de la [Ley 4/2005, de 8 de abril \(LAN 2005, 196\)](#), del Consejo Consultivo de Andalucía, en relación con el [artículo 106.1](#) de la [Ley 39/2015, de 1 de octubre \(RCL 2015, 1477\)](#), del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas), al haber condicionado el legislador estatal la declaración de nulidad al previo dictamen favorable del órgano consultivo.

Dada la fecha del contrato (21 de noviembre de 2016), el mismo se somete al [Texto Refundido de la Ley de Contratos del Sector Público \(RCL 2007, 1964\)](#) (en adelante [TRLCSPP \(RCL 2011, 2050 y RCL 2012, 106\)](#)), aprobado por el Real Decreto Legislativo 3/2011, de 14 de noviembre. Supletoriamente se aplican las restantes normas del Derecho Administrativo y, en su defecto, las normas de Derecho Privado [[art. 19.2](#) del [TRLCSPP \(RCL 2011, 2050 y RCL 2012, 106\)](#)]. Las causas de nulidad a considerar en este caso son por tal razón, además de las previstas en el [artículo 32](#) del [TRLCSPP \(RCL 2011, 2050 y RCL 2012, 106\)](#), las consignadas en el [artículo 47.1](#) de la [Ley 39/2015 \(RCL 2015, 1477\)](#), citada, dado que el régimen de validez de los actos se somete a la normativa vigente al tiempo de dictarse.

En cuanto a la tramitación del procedimiento de nulidad, se somete a la [Ley 39/2015 \(RCL 2015, 1477\)](#) (disposición transitoria tercera b), a la que se remite el [artículo 34.1](#) del [TRLCSPP \(RCL 2011, 2050 y RCL 2012, 106\)](#) al haber quedado derogada la [Ley 30/1992, de 26 de noviembre \(RCL 1992,](#)

[2512, 2775 y RCL 1993, 246](#)), de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, pues se inició el 25 de enero de 2017.

II

En lo que atañe a la competencia para la revisión de oficio, el [artículo 34.2](#) del [TRLCS](#)P (RCL 2011, 2050 y RCL 2012, 106) establece “sin perjuicio de lo que, para el ámbito de las Comunidades Autónomas, establezcan sus normas respectivas que, en todo caso, deberán atribuir esta competencia a un órgano cuyas resoluciones agoten la vía administrativa, serán competentes para declarar la nulidad de estos actos o declarar su lesividad el órgano de contratación, cuando se trate de contratos de una Administración Pública, o el titular del departamento, órgano, ente u organismo al que esté adscrita la entidad contratante o al que corresponda su tutela, cuanto ésta no tenga el carácter de Administración Pública. En este último caso, si la entidad contratante estuviera vinculada a más de una Administración, será competente el órgano correspondiente de la que ostente el control o participación mayoritaria”. No obstante, el apartado 3 de ese artículo dispone que la competencia para declarar la nulidad o la lesividad se entenderá delegada conjuntamente con la competencia para contratar.

En el presente caso, la competencia para la adjudicación de contratos menores la tiene delegada el Teniente Alcalde Delegado de Régimen Interior, Contratación y Patrimonio, por Decreto nº 4058, de 17 de junio de 2015, por lo que compete a éste acordar la nulidad del contrato.

Por otro lado, el procedimiento se ha tramitado correctamente y no ha caducado atendiendo a la fecha de inicio (25 de enero de 2017) y a lo dispuesto en el [artículo 106.5](#) de la [Ley 39/2015](#) (RCL 2015, 1477).

III

En cuanto al fondo del asunto, en el presente supuesto, la propuesta de resolución invoca la nulidad de las contrataciones por omisión total y absoluta del procedimiento legalmente establecido, esto es, la causa de nulidad prevista en el [artículo 47.1.e\)](#) de la [Ley 39/1992](#) (RCL 1992, 2801 y RCL 1993, 483).

Los contratos menores se adjudican de forma directa, por lo que suponen una excepción a los principios de publicidad y concurrencia que han de regir la contratación pública. Precisamente por este motivo se establecen una serie de requisitos para poder celebrar un contrato menor. Por un lado, el importe del contrato debe ser inferior a 50.000 euros si se trata de contrato de obras, o inferior a 18.000 euros si se trata de otro tipo de contratos ([art. 138.3](#) del [TRLCS](#)P (RCL 2011, 2050 y RCL 2012, 106)). Por otro, su duración no puede ser superior a un año ni ser objeto de prórroga ([art. 23.3](#) del [TRLCS](#)P (RCL 2011, 2050 y RCL 2012, 106)).

Por consiguiente, en la medida en que el contrato adjudicado cuya nulidad se pretende tiene un plazo de ejecución que se extiende desde noviembre de 2016 a junio de 2018, resulta evidente que se adjudicó siguiendo incorrectamente el procedimiento de un contrato menor cuando por su duración no podía ser calificado como tal, obviando la tramitación pertinente, motivo por el que procede acordar su nulidad al amparo de lo dispuesto en el [artículo 47.1.e\)](#) de la [Ley 39/1992](#) (RCL 1992, 2801 y RCL 1993, 483), por remisión del [artículo 32.a\)](#) del [TRLCS](#)P (RCL 2011, 2050 y RCL 2012, 106).

IV

Las consecuencias que produce la nulidad del contrato se encuentran previstas en el [artículo 35.1](#) del [TRLCS](#)P (RCL 2011, 2050 y RCL 2012, 106), de acuerdo con el cual “la declaración de nulidad de los actos preparatorios del contrato o de la adjudicación provisional o definitiva, cuando sea firme, llevará en todo caso consigo la del mismo contrato, que entrará en fase de liquidación, debiendo restituirse las partes recíprocamente las cosas que hubieran recibido en virtud del mismo y si esto no fuera posible se devolverá su valor. La parte que resulte culpable deberá indemnizar a la contraria de los daños y perjuicios que haya sufrido”.

CONCLUSIÓN

Se dictamina favorablemente la propuesta de declaración de nulidad del contrato para la puesta en

marcha del proyecto “jugar no cuesta tanto 2016-2017” y “aprende a jugar 2017-2018”.

Documento extraído de la fuente oficial del organismo emisor en consonancia con lo dispuesto en la Ley 37/2007, de 16 de noviembre, sobre reutilización de la información del sector público y en su Reglamento de desarrollo aprobado por Real Decreto 1495/2011, de 24 de octubre.