

INDICE GENERAL

Presentación de Vicente López-Ibor Mayor	15
---	----

Principios jurídicos de la contratación pública: los considerandos en las directivas sobre sectores excluidos

Fernando Díez Moreno

I. INTRODUCCIÓN	33
II. REGULACIÓN	35
III. FUNDAMENTO DE LA INCLUSIÓN DE LOS «SECTORES EXCLUIDOS» EN EL RÉGIMEN ABIERTO DE CONTRATACIÓN	36
IV. AMBITO DE APLICACIÓN	38
V. PRINCIPIOS DE LA CONTRATACIÓN	41
VI. ENTRADA EN VIGOR DE LAS DIRECTIVAS	42
VII. NOTA BIBLIOGRÁFICA	43

La apertura de la contratación pública en la Unión Europea: posición del Comité Económico y Social

José Ignacio Gafo Fernández

I. INTRODUCCIÓN	47
II. EL COMITÉ ECONÓMICO Y SOCIAL DE LA UNIÓN EUROPEA	49
III. LA POSICIÓN HISTÓRICA DEL COMITÉ ECONÓMICO Y SOCIAL EN RELACIÓN CON LA CONTRATACIÓN PÚBLICA	51
IV. VALORACIÓN DE LA SITUACIÓN ACTUAL: SÍNTESIS DE LAS OBSERVACIONES PRELIMINARES DEL COMITÉ ECONÓMICO Y SOCIAL	52

El papel de los Comités Consultivos en la apertura de la contratación

Alfonso Ruiz de Castañeda de la Llave

I. LA CREACIÓN DE LOS COMITÉS CONSULTIVOS EN EL MARCO DEL DESARROLLO DEL MERCADO INTERIOR	61
II. LAS COMPETENCIAS DEL COMITÉ CONSULTIVO PARA LOS CONTRATOS PÚBLICOS. BREVES COMENTARIOS A SU CONTENIDO	63
III. LA ACTUACIÓN DE LOS COMITÉS CONSULTIVOS Y SU IMPORTANCIA EN LA FORMACIÓN Y APLICACIÓN DEL DERECHO COMUNITARIO	67

Una evaluación de las técnicas jurídicas para la transposición de las Directivas sobre contratación

Sue Arrowsmith

I. INTRODUCCIÓN	75
-----------------------	----

II. ANTECEDENTES: LA OBLIGACIÓN DE TRANSPONER LAS DIRECTIVAS COMUNITARIAS	76
III. TÉCNICAS ADOPTADAS PARA LA TRANSPOSICIÓN DE LAS DIRECTIVAS DE CONTRATACIÓN	78
1. <i>Transposición por instrucciones u orientación administrativa</i>	78
2. <i>Transposición legislativa «por referencia»</i>	81
3. <i>Transposición legislativa detallada</i>	82
IV. UNA COMPARACIÓN DE LAS DIFERENTES TÉCNICAS DE TRANSPOSICIÓN	83
1. <i>Beneficios potenciales de la transposición detallada</i>	83
A) Clarificación de ambigüedades de las Directivas	83
B) Coordinación con las leyes existentes sobre contratación	86
C) Accesibilidad a las normas	92
2. <i>Los problemas de la transposición detallada</i>	94
A) La complejidad de dos textos	94
B) Errores de transposición	95
C) Divergencias en las técnicas de redacción	97
3. <i>Las ventajas y desventajas de la transposición por referencia</i>	98
V. CONCLUSIÓN	100

El contrato de obras en el ámbito de los sectores excluidos

José Luis Piñar Mañas y Juan Antonio Hernández Corchete

I. INTRODUCCIÓN. RAZÓN DE SER DE LA NORMATIVA COMUNITARIA SOBRE CONTRATACIÓN PÚBLICA. CONSECUENCIAS	103
II. REGULACIÓN DE LOS CONTRATOS PÚBLICOS DE OBRAS; EN ESPECIAL DE LOS REALIZADOS EN LOS DENOMINADOS «SECTORES EXCLUIDOS»	104
1. <i>Directivas generales y exclusión de las mismas de los sectores del agua, de los transportes, de la energía y de las telecomunicaciones</i> ..	104
2. <i>Actividad comunitaria dirigida a abrir la contratación pública en esos sectores</i>	105
3. <i>Propuesta de modificación de la Directiva 93/38/CEE</i>	107
III. EXAMEN DE LA DIRECTIVA 93/38/CEE: ÁMBITO DE APLICACIÓN Y REGLAS SOBRE PROCEDIMIENTO DE ADJUDICACIÓN DE LOS CONTRATOS DE OBRAS	108
1. <i>Ámbito de aplicación: elementos subjetivo, objetivo y funcional</i>	108
A) Elemento subjetivo	109
B) Elemento objetivo	112
C) Elemento funcional o de actividad	116
2. <i>Régimen jurídico del contrato de obras en los denominados «sectores excluidos»</i>	117
A) Regulación de las especificaciones técnicas como medio de garantizar la competencia real y efectiva	118
B) Procedimientos de adjudicación de los contratos de obras según la Directiva 93/38/CEE	118
a) Consideraciones generales: enumeración y descripción de los procedimientos; caracterización básica del sistema ..	118
b) Procedimiento abierto	121
c) Procedimiento restringido y negociado	121

d) Procedimiento sin convocatoria de licitación	125
C) Adjudicación de los contratos de obras según la Directiva 93/38/CEE: criterios y publicidad	126
a) La adjudicación en los procedimientos abierto y restringido.	126
b) La adjudicación en el procedimiento negociado	127
c) Anuncio del resultado de la adjudicación	128
D) Normas generales sobre publicidad de los anuncios en el «DO-CE»	129
IV. APLICABILIDAD DE LA DIRECTIVA 93/38/CEE EN ESPAÑA	129
1. <i>Plazos de transposición</i>	129
2. <i>Falta una norma específica de transposición</i>	130
3. <i>La Ley 13/1995, de Contratos de las Administraciones Públicas, como norma de transposición</i>	130
4. <i>Efecto directo</i>	132

El contrato de suministro en los sectores excluidos

José Luis Martínez López-Muñiz

I. ANTECEDENTES: TRAZOS GENERALES DE LA REGULACIÓN DEL CONTRATO DE SUMINISTRO EN LAS DIRECTIVAS GENERALES SOBRE CONTRATACIÓN PÚBLICA .	137
II. LA DIRECTIVA «SECTORES EXCLUIDOS» Y PERSPECTIVAS DE SU PRÓXIMA REFORMA	142
III. CONTRATOS DE SUMINISTRO SUJETOS A LA DIRECTIVA ESPECIAL	144
IV. REGLAS ESPECÍFICAS DE LA DIRECTIVA PARA LOS CONTRATOS DE SUMINISTRO SOMETIDOS A ELLA	150
V. CLASES DE CONTRATOS DE SUMINISTRO A LOS QUE RESULTA DE APLICACIÓN LA DIRECTIVA «SECTORES EXCLUIDOS»: RELEVANCIA DE LA DISTINCIÓN	152
VI. APLICACIÓN DE LA LEY DE CONTRATOS DE LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS.	154
VII. ANTEPROYECTO DE LEY ESPAÑOLA SOBRE PROCEDIMIENTOS DE ADJUDICACIÓN DE CONTRATOS EN LOS SECTORES DEL AGUA, LA ENERGÍA, LOS TRANSPORTES Y LAS TELECOMUNICACIONES	156

Los contratos de servicios en los sectores excluidos

José Bermejo Vera

I. INTRODUCCIÓN: JUSTIFICACIÓN DE LA CONTRATACIÓN EN LOS «SECTORES EXCLUIDOS»	161
II. AMBITO OBJETIVO DE APLICACIÓN	163
III. LA APLICACIÓN DE LA DIRECTIVA DESDE EL PUNTO DE VISTA DE LOS SUJETOS AFECTADOS	164
IV. CONCEPTO Y CATEGORIZACIÓN DE LOS CONTRATOS «DE SERVICIOS»	166
V. LAS EXCEPCIONES PREVISTAS EN LA DIRECTIVA	166
VI. PRINCIPIOS Y REGLAS GENERALES DE LA CONTRATACIÓN «DE SERVICIOS»	168
VII. EL PROCEDIMIENTO Y FORMA DE LA TRANSPOSICIÓN DE LA DIRECTIVA	172
VIII. EL FRUSTRADO RITMO DE LA INCORPORACIÓN DE LA DIRECTIVA AL ORDENAMIENTO ESPAÑOL	173

Contratación de servicios*John Cotterell*

I. COBERTURA DE LOS CONTRATOS DE SERVICIOS	179
II. PRESUPUESTOS MÍNIMOS	180
III. CLASIFICACIÓN DE SERVICIOS	182
IV. SERVICIOS DEL ANEXO XVI A	182
V. SERVICIOS DEL ANEXO XVI B	183
VI. CONTRATOS DE SERVICIOS CON EMPRESAS ASOCIADAS Y <i>JOINT VENTURES</i> ...	184
VII. ACCESO A TERCEROS PAÍSES	185
VIII. NORMAS Y ESPECIFICACIONES TÉCNICAS	186
IX. ADJUDICACIÓN DE CONTRATOS DE SERVICIOS	186
X. AGRUPACIÓN DE PROVEEDORES DE SERVICIOS	187

Normalización y contratación*Manuel López Cachero*

I. INTRODUCCIÓN	191
II. LAS DIRECTIVAS EUROPEAS DE FORMALIZACIÓN DE CONTRATOS EN LOS SECTORES EXCLUIDOS	192
1. <i>La Directiva 93/38/CEE</i>	192
A) Referencias a la normalización y a la certificación	192
B) Normas y especificaciones técnicas	193
C) Certificados de conformidad	194
2. <i>La Directiva 92/13/CEE</i>	194
III. LA NECESIDAD DE LAS NORMAS (EUROPEAS) EN LA CONTRATACIÓN	194
IV. LA NORMALIZACIÓN TÉCNICA	195
1. <i>Entidades de normalización</i>	196
2. <i>Proceso de elaboración de normas</i>	197
3. <i>Utilización de las normas</i>	197
V. LA CALIDAD Y LA CERTIFICACIÓN	198
1. <i>La evaluación de la conformidad. Normas EN 45000</i>	198
2. <i>Acuerdos de reconocimiento mutuo-EOTC</i>	199
3. <i>Gestión y aseguramiento de la calidad-normas ISO 9000</i>	200
4. <i>Reacciones de las entidades contratantes</i>	201
VI. LA NORMALIZACIÓN EN EL SECTOR ELÉCTRICO	201
1. <i>Transporte y distribución de energía eléctrica</i>	201
2. <i>Generación de energía eléctrica</i>	202
VII. OTRAS ACTIVIDADES NORMALIZADORAS RELACIONADAS CON LAS DIRECTIVAS DE CONTRATACIÓN	204
1. <i>Sistemas de calificación de empresas</i>	204
2. <i>Atestación</i>	204
VIII. CONCLUSIONES	205

Sistemas de calificación en la contratación pública*Lionel McCarthy*

I. INTRODUCCIÓN	209
II. ANTECEDENTES	209
III. UNA DEFINICIÓN DE CALIFICACIÓN	210
IV. DIRECTIVAS DE CONTRATACIÓN DEL SECTOR PÚBLICO	211
1. <i>Sistemas de cuasicalificación</i>	211
2. <i>Normas europeas para la calificación de empresas de construcción</i> .	212
V. CALIFICACIÓN BAJO LA DIRECTIVA DE SECTORES EXCLUIDOS	213
1. <i>Publicación de Anuncios en el «Diario Oficial de las Comunidades Europeas»</i>	213
2. <i>Criterios de calificación</i>	214
3. <i>Decisiones sobre calificación</i>	214
4. <i>Plazos para las respuestas</i>	215
5. <i>Elementos de calificación cubiertos</i>	215
6. <i>Aspectos relacionados con los sectores excluidos</i>	215
7. <i>Cobros por documentación</i>	216
8. <i>Convocatoria de licitaciones o simples calificaciones básicas</i>	216
9. <i>Tipos de contratos utilizados</i>	216
10. <i>Duración de las calificaciones</i>	216
VI. OBSERVACIONES GENERALES	217
1. <i>El punto de vista del proveedor</i>	217
2. <i>Cuestionarios de calificación del proveedor</i>	217
3. <i>Estudio de la Comisión Europea</i>	217
VII. CONCLUSIÓN	217

Los procedimientos de contratación de las empresas que operan en los sectores del agua, la energía, los transportes y las telecomunicaciones*Gonzalo Samaniego Bordiu*

I. INTRODUCCIÓN	221
II. LOS PRINCIPIOS GENERALES DE LA REGULACIÓN COMUNITARIA SOBRE LOS PROCEDIMIENTOS DE CONTRATACIÓN	222
1. <i>El principio general de la competencia</i>	222
2. <i>Los principios de igualdad de oportunidades y de no discriminación</i>	223
3. <i>Los principios de publicidad y transparencia</i>	224
4. <i>La libertad de elección de las entidades contratantes</i>	226
5. <i>La inspiración en las Directivas clásicas y la aplicación de la jurisprudencia en la materia</i>	228
III. LOS PROCEDIMIENTOS DE CONTRATACIÓN	228
1. <i>El procedimiento abierto</i>	229
2. <i>Los procedimientos restringido y negociado</i>	231
IV. SUPUESTOS EN LOS QUE ES POSIBLE CONTRATAR SIN CONVOCATORIA PREVIA.	234
1. <i>Introducción</i>	234
2. <i>Los supuestos de contratación sin convocatoria previa</i>	235
V. ADJUDICACIÓN DE LOS CONTRATOS	240
1. <i>Libertad de elección de los criterios de adjudicación</i>	240

2. <i>Publicidad y transparencia de los criterios de adjudicación</i>	240
3. <i>Las variantes</i>	241
4. <i>Las ofertas anormalmente bajas</i>	242
5. <i>Los criterios de preferencia en la adjudicación de los contratos</i>	243
VI. LOS CONCURSOS DE PROYECTOS	243
VII. LAS INFRACCIONES DE LOS PRECEPTOS PROCEDIMENTALES DE LA DIRECTIVA .	245
 La contratación efectuada por los entes públicos y por las empresas ligadas al área pública. Su repercusión en los adjudicatarios directos y subcontratistas	
<i>Ricardo Novillo Allones</i>	
I. UNA INTRODUCCIÓN OBLIGADA	253
II. LOS ANTECEDENTES	254
III. EL ORIGEN Y LAS CAUSAS DEL PROBLEMA	258
IV. LA SOLUCIÓN PROPUESTA POR LA UNIÓN EUROPEA	261
V. LOS RESULTADOS A ALCANZAR	263
VI. ALGUNOS INCONVENIENTES. «LAS ESPINAS DEL CAMINO»	264
VII. EL RECONOCIMIENTO DE UN COSTE ANUNCIADO	266
VIII. PREVIENDO LAS REPERCUSIONES	271
IX. UNOS CONSEJOS YA BIEN CONOCIDOS	276
 La directiva de recursos y su incorporación al ordenamiento español	
<i>José María Gimeno Feliu</i>	
I. INTRODUCCIÓN: EL PAPEL DE LA CONTRATACIÓN DE LOS SECTORES «EXCLUIDOS» EN LA CONSTRUCCIÓN DEL MERCADO ÚNICO EUROPEO	281
II. LA REGULACIÓN COMUNITARIA SOBRE «RECURSOS» EN LOS SECTORES EXCLUIDOS	286
III. LA ADAPTACIÓN DE LA DIRECTIVA 92/13, DE «RECURSOS EN LOS SECTORES "EXCLUIDOS"» EN ESPAÑA	291
1. <i>Rango de la norma que debe efectuar la transposición</i>	292
2. <i>Contenido del sistema de garantías que se propone</i>	293
3. <i>Sobre el plazo de transposición y su posible incumplimiento</i>	300
 Consideraciones en torno al proyecto de ley sobre procedimientos de formalización de contratos en los sectores del agua, la energía, los transportes y las telecomunicaciones	
<i>Luis Olivé Martínez-Peñalver</i>	
I. CONSIDERACIONES GENERALES	305
1. <i>Introducción</i>	305
2. <i>Necesidad de la Ley</i>	306
3. <i>Incorporación de las Directivas</i>	309
II. RELACIÓN CON LA LEY DE CONTRATOS DE LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS.	313
III. ANÁLISIS DE LAS DISPOSICIONES	315
1. <i>Ambito de aplicación</i>	315
2. <i>Acuerdos marco</i>	317

3. <i>Umbrales de aplicación de la normativa</i>	318
4. <i>Normas y especificaciones técnicas</i>	319
5. <i>Calificación de empresas</i>	320
6. <i>Publicidad de las adjudicaciones</i>	321
7. <i>Procedimientos de adjudicación de contratos</i>	322
8. <i>Selección y adjudicación</i>	322
9. <i>Tratamiento de los contratos de servicios en la futura Ley</i>	323
IV. RECURSOS	324

Efectos de las Directivas comunitarias sobre contratación pública en el sector eléctrico español

Lorenzo M. Silva Amador

I. INTRODUCCIÓN	331
II. LAS NORMAS SOBRE CONTRATACIÓN PUBLICA COMO INSTRUMENTO PARA LA CREACIÓN DEL MERCADO INTERIOR	333
III. LAS EMPRESAS ELÉCTRICAS EN LA DIRECTIVA 93/38/CEE	336
1. <i>Ambito de aplicación</i>	336
2. <i>Normas de la Directiva de especial interés para el sector eléctrico</i> ..	338
IV. BREVE CARACTERIZACIÓN DEL SECTOR ELÉCTRICO ESPAÑOL DE CARA A LA APLICACIÓN DE LAS DIRECTIVAS	341
V. EL PROBLEMA DE LA TRANSPOSICIÓN DE LAS DIRECTIVAS Y DE SU POSIBLE EFECTO DIRECTO DESDE LA PERSPECTIVA DEL SECTOR ELÉCTRICO ESPAÑOL ..	344
1. <i>La transposición de las Directivas</i>	344
2. <i>Posible efecto directo en el sector eléctrico</i>	347
VI. ALGUNAS CUESTIONES CONCRETAS	349
1. <i>Adaptación de las políticas de contratación</i>	349
2. <i>Contratos con filiales</i>	351
3. <i>Servicios financieros</i>	352
4. <i>El procedimiento negociado</i>	352
5. <i>«Policy Guidelines»</i>	353
VII. APROXIMACIÓN A LA EXPERIENCIA DE APLICACIÓN DE LAS DIRECTIVAS EN EL SECTOR ELÉCTRICO EUROPEO	354
VIII. PERSPECTIVAS INMEDIATAS: EL ACUERDO SOBRE CONTRATACIÓN PUBLICA, LA PROPUESTA DE MODIFICACIÓN DE LA DIRECTIVA 93/38/CEE Y SU INCIDENCIA EN EL SECTOR ELÉCTRICO	356
IX. CONCLUSIONES	358

Las relaciones entre la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas y las futuras normas reguladoras de la contratación en los llamados sectores excluidos

Adolfo Menéndez Menéndez

I. INTRODUCCIÓN	363
II. EL DERECHO VIGENTE EN LA DIRECTIVA 93/38/CEE Y EN LA LCAP	366
III. EL FUTURO INMEDIATO	381

El nuevo acuerdo sobre la contratación pública del GATT*Michel Widmer y Michel Delbos*

I. INTRODUCCIÓN	385
II. RESULTADOS DE LAS NEGOCIACIONES DE LA RONDA URUGUAY	386
1. <i>La Organización Mundial del Comercio (OMC)</i>	386
2. <i>Los principales Acuerdos</i>	387
3. <i>Seguimiento de las negociaciones en el marco de la OMC</i>	389
III. ACUERDO SOBRE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA (ACP)	389
1. <i>Acuerdo sobre la Contratación Pública de 1979, revisado en 1988</i> ..	390
2. <i>Objetivos de las negociaciones que han desembocado en el nuevo Acuerdo sobre la Contratación Pública</i>	391
3. <i>Principales etapas de las negociaciones del nuevo acuerdo</i>	392
4. <i>Principales disposiciones</i>	393
IV. MODALIDADES DE APLICACIÓN DEL ACP EN LAS PRINCIPALES PARTES	397
1. <i>Estados Unidos</i>	397
2. <i>La Unión Europea</i>	398
3. <i>Análisis comparado de los enfoques dados por los Estados Unidos y la Unión Europea</i>	398
V. ACP Y ZONAS DE LIBRE CAMBIO	399
1. <i>Acuerdo de Libre Cambio Norte Americano (ALCNA)</i>	399
2. <i>Unión Europea (UE) y Asociación Europea de Libre Cambio (AELC)</i> .	400
3. <i>Proyecto de zona de libre cambio entre la Unión Europea y los Estados Unidos</i>	400
VI. CONSECUENCIAS DEL ACP	400
1. <i>ACP y consecuencias económicas</i>	400
2. <i>ACP y exigencias industriales de las empresas que prestan servicios públicos</i>	401
3. <i>ACP y sectores de estatutos jurídicos muy heterogéneos según las Partes</i>	402
VII. CONCLUSIONES	402