



Informe 34/2023, de 13 de desembre, de la Junta Consultiva de Contractació Pública de Catalunya (Comissió Permanent)

Assumpte: Subjecció a la normativa de contractació pública d'un contracte a subscriure per una Administració, que tingui per objecte la transferència de coneixement d'una universitat pública mitjançant la redacció de les bases d'una llei

ANTECEDENTS

I. El secretari general del Departament de Drets Socials ha tramès una petició d'informe a aquesta Junta Consultiva de Contractació Pública de Catalunya sobre l'adequació de l'ús de l'article 36 de la Llei 14/2011, d'1 de juny, de la ciència, de la tecnologia i la innovació, per a la formalització de contractes privats relatius a la promoció i gestió de resultats de l'activitat d'investigació, amb una universitat pública per encarregar-li a un catedràtic de dita universitat la redacció de les bases d'una futura llei catalana.

D'acord amb l'article 4.5 del Decret 118/2023, de 27 de juny, pel qual s'estableix la composició i el règim jurídic de la Junta Consultiva de Contractació Pública de Catalunya, la petició d'informe adjunta, com a exemple del tipus de contracte que motiva la consulta, un "contracte de prestació de serveis intel·lectuals (art. 9 LCSP)" entre una universitat pública, a través de la seva Oficina de Transferència de Resultats d'Investigació, i la Generalitat de Catalunya, en el qual es fa referència a "l'objecte d'aquests contractes, conforme a l'establert en l'article 83 de la Llei Orgànica d'Universitats" i es preveu l'obligació de la universitat de realitzar determinats treballs, a través de l'investigador que s'identifica, en un termini establert i a canvi de rebre com a contraprestació l'abonament d'una quantia monetària. Així mateix, també adjunta una nota jurídica en la qual s'afirma que "l'article 36 [de la Llei 14/2011 esmentada] avala la fórmula de contractació privada interessada que, així mateix i com a legislació especial, resta aliena al sistema de contractació del sector públic d'acord amb l'article 6 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic".

II. D'acord amb els articles 3.1 i 4.1.a del Decret 118/2023, de 27 de juny, esmentat, aquesta Junta Consultiva informa sobre les qüestions que en matèria de contractació pública li sotmetin, entre altres, els departaments de l'Administració de la Generalitat. D'altra banda, l'article 11.1.a del mateix Decret atribueix a la Comissió Permanent l'aprovació dels informes corresponents.

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

I. La qüestió objecte d'informe és si un contracte subscrit entre una universitat pública i una Administració pública, que tingui per objecte encarregar a un catedràtic de dita universitat la redacció de les bases d'una futura llei, es pot considerar exclòs de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (en endavant, LCSP), per aplicació de l'article 36 de la Llei 14/2011, d'1 de juny, de la ciència, la tecnologia i la innovació (en endavant, LCTI).

D'acord amb el seu article 1, la LCTI estableix el marc per al foment de la recerca científica i tècnica i els seus instruments de coordinació general, amb la finalitat de contribuir a la

generació, difusió i transferència del coneixement per resoldre els problemes essencials de la societat, i n'és l'objecte fonamental la promoció de la recerca, el desenvolupament experimental i la innovació, com a elements sobre els quals s'ha d'assentar el desenvolupament econòmic sostenible i el benestar social.¹

L'article 36 de la LCTI s'ubica en el capítol II, relatiu a la transferència i difusió dels resultats de l'activitat de recerca, desenvolupament i innovació i cultura científica, tecnològica i innovadora, del títol III i, tal com s'indica al preàmbul de la Llei, aquest capítol II "conté el manament a les administracions públiques de fomentar la valoració del coneixement, entesa com la posada en valor del coneixement obtingut mitjançant el procés de recerca, amb l'objecte que els resultats de la recerca promoguts o generats per aquesta es transfereixin a la societat".

Així, l'article 36 de la LCTI, que porta per títol "aplicació del Dret privat als contractes relatius a la promoció i gestió de resultats de l'activitat de recerca, desenvolupament i innovació", en la redacció donada per la Llei 17/2022, de 5 de setembre, disposa el següent:

1. Sin perjuicio de lo previsto en el apartado 3, se rigen por el Derecho privado aplicable con carácter general, con sujeción al principio de libertad de pactos, y podrán ser adjudicados de forma directa, los siguientes contratos relativos a la promoción, gestión y transferencia de resultados de la actividad de investigación, desarrollo e innovación, suscritos por los Organismos Públicos de Investigación de la Administración General del Estado, las universidades públicas, las fundaciones del sector público estatal y otras entidades dedicadas a la investigación, desarrollo e innovación y dependientes de la Administración General del Estado:
 - a) Contratos de opción para explorar la viabilidad empresarial y de sociedad suscritos con ocasión de la constitución o participación en sociedades.
 - b) Contratos de financiación y de colaboración para la valorización y transferencia de resultados de la actividad de investigación, desarrollo e innovación.
 - c) Contratos de prestación de servicios de investigación, desarrollo y asistencia técnica con entidades públicas y privadas, para la realización de trabajos de carácter científico y técnico o para el desarrollo de enseñanzas de especialización o actividades específicas de formación.
2. Sin perjuicio de lo establecido en el apartado 3, en el caso de los agentes públicos de ejecución dependientes o adscritos a una Comunidad Autónoma o a una Administración local, los contratos mencionados en el apartado anterior se regirán por el Derecho privado conforme a lo dispuesto en la normativa propia de cada Comunidad Autónoma. En defecto de regulación específica en la materia, tales entidades podrán aplicar supletoriamente el régimen previsto en el apartado anterior.
3. Lo dispuesto en este artículo no resultará de aplicación a los contratos sujetos a la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen al

¹ D'acord amb el que s'assenyala en el preàmbul de la LCTI "es considera el concepte de recerca científica i tècnica com a equivalent al de recerca i desenvolupament, entès com el treball creatiu realitzat de manera sistemàtica per incrementar el volum de coneixements, inclosos els relatius a l'ésser humà, la cultura i la societat, l'ús d'aquests coneixements per crear noves aplicacions, la seva transferència i la seva divulgació".

ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014.”²

A Catalunya, l'equivalent d'aquest article 36 de la LCTI és l'article 80 de la Llei 9/2022, del 21 de desembre, de la ciència, que disposa que els contractes formalitzats pels agents del sistema de recerca, desenvolupament i innovació del sector públic –entre els quals es troben les universitats públiques, d'acord amb l'article 5 de la mateixa Llei– relatiu a la promoció, gestió i transmissió de resultats de l'activitat de recerca, desenvolupament i innovació es regeixen pel dret privat i se subjecten al principi de llibertat de pactes; i que es poden adjudicar directament, entre d'altres contractes, els de transmissió a tercers de drets sobre els resultats de l'activitat de recerca, desenvolupament i innovació i els contractes de prestació de serveis de recerca i assistència tècnica amb entitats públiques i privades, per dur a terme treballs científics i tècnics, ensenyaments d'especialització o activitats específiques de formació, si bé respecte d'aquests darrers s'estableix que “si l'entitat receptora del servei és una entitat del sector públic subjecta a la normativa de contractes del sector públic, s'ha d'ajustar a les prescripcions d'aquesta normativa per a la tramitació i formalització del contracte”.³

Per tant, tant la LCTI com la Llei catalana de la ciència, estableixen la possibilitat que les universitats públiques subscriuguin contractes de transferència de resultats de l'activitat de recerca, desenvolupament i innovació, subjectes al dret privat, tret que aquests contractes estiguin subjectes a la normativa en matèria de contractació pública –en general i, específicament, en cas que l'entitat receptora del servei sigui una entitat del sector públic subjecta a la dita normativa.

² La redacció originària de l'article 36 de la LCTI, prèvia a la modificació operada el 2022 ja assenyalada, preveia la no aplicació del que es disposa en aquest article no respecte de les tres tipologies de contractes a què es refereix quan estiguin subjectes a la LCSP, com es preveu en la redacció vigent transcrita, sinó només respecte dels contractes descrits en la lletra c –contractes de prestació de serveis de recerca i assistència tècnica amb entitats públiques i privades, per a la realització de treballs de caràcter científic i tècnic o per al desenvolupament d'ensenyaments d'especialització o activitats específiques de formació–, i fent referència al fet que “en cas que el receptor dels serveis sigui una entitat del sector públic subjecta a la [aleshores vigent] Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic, aquesta s'ha d'ajustar a les prescripcions de la dita Llei per a la subscripció del contracte corresponent”.

³ Per tant, la Llei de la ciència catalana conté en termes molt similars les previsions de l'article 36 de la LCTI, si bé pel que fa a l'aplicació de la normativa de contractes del sector públic la vincula, de la mateixa manera que la redacció originària de l'article 36 de la LCTI ja apuntada, als contractes de prestació de serveis de recerca i assistència tècnica amb entitats públiques i privades, per dur a terme treballs científics i tècnics, ensenyaments d'especialització o activitats específiques de formació, quan l'entitat receptora del servei sigui una entitat subjecta a aquesta normativa. En relació amb aquesta redacció convé fer notar que la Llei de la ciència de Catalunya és de 21 de desembre de 2022 i la modificació de la LCTI es va produir per Llei de 5 de setembre de 2022, data en la qual, per tant, la Llei catalana ja estava en avançat estat de tramitació, recollint la redacció de la llei estatal vigent en el moment de la seva elaboració.

II. La Llei orgànica 2/2023, de 22 de març, del sistema universitari (en endavant, LOSU), preveu en l'article 60, relatiu a la col·laboració amb altres entitats o persones físiques, que els grups de recerca reconeguts per la universitat, els departaments i els instituts universitaris de recerca, així com el seu professorat tant a través dels anteriors com a través dels òrgans, centres, fundacions o estructures organitzatives similars de la universitat dedicats a la canalització de les iniciatives investigadores del professorat i a la transferència dels resultats de la investigació, poden subscriure contractes amb persones físiques, universitats o entitats públiques i privades, a més de per a activitats específiques de formació, "per a la realització de treballs de caràcter científic, tecnològic, humanístic o artístic" –treballs, per tant, coincidents parcialment amb els previstos en l'article 36 de la LCTI, referit com s'ha vist als de "caràcter científic i tècnic".⁴

Aquesta previsió s'ha de posar en relació amb les funcions del sistema universitari, recollides en l'article 2 de la LOSU, relatives a la generació, desenvolupament, difusió, transferència i intercanvi del coneixement i l'aplicabilitat de la investigació en tots els camps científics, tecnològics, socials, humanístics, artístics i culturals.⁵

Així, la realització d'aquesta funció de transferència i intercanvi del coneixement es pot dur a terme, entre d'altres, amb la subscripció de contractes per part de grups de recerca, departaments i instituts universitaris de recerca –o del professorat de la universitat a través d'aquests o altres òrgans, centres, fundacions o estructures organitzatives– amb entitats públiques, d'acord amb el règim jurídic que estableix la LCTI per als contractes relatius a la promoció i gestió de resultats de l'activitat d'investigació, desenvolupament i innovació. En el supòsit del fet objecte de consulta, el contracte mitjançant el qual es vehicula dita transferència és un contracte subscrit entre una universitat pública, a través de la seva Oficina de Transferència de Resultats d'Investigació, i una Administració sotmesa a la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (en endavant, LCSP), en el qual la universitat s'obliga a realitzar determinats treballs tècnics per a aquella.⁶ En aquests

⁴ L'article 160 de la Llei 1/2003, de 19 de febrer, d'universitats de Catalunya, estableix que la contractació de les universitats públiques resta subjecta a la normativa reguladora dels contractes de les administracions públiques "sens perjudici de les particularitats que deriven dels contractes per a la realització de treballs de caràcter científic, tècnic o artístic i per al desenvolupament d'ensenyaments d'especialització o d'activitats específiques de formació definits per l'article 83 de la Llei orgànica 6/2001, del 21 de desembre, d'universitats". Aquest article 83 –al que al·ludeix el contracte tramès adjunt amb la petició d'informe–, és el precedent del vigent article 60 de la LOSU que conté, com a úniques diferències en la seva redacció, la incorporació de les referències a persones "físiques" amb les qual es poden subscriure contractes i dels treballs de caràcter "humanístic".

⁵ En un sentit similar, la Llei 1/2003, de 19 de febrer, d'universitats de Catalunya, ja esmentada, preveu en l'article 3.1.a que les universitats del sistema universitari de Catalunya tenen com a objectius fonamentals, entre altres, la creació, la transmissió i la difusió de la cultura i dels coneixements científics, humanístics, tècnics i professionals, i també la preparació per a l'exercici professional.

⁶ En aquests casos en què les universitats públiques no actuen com a poders adjudicadors, sinó com a contractistes, la disposició addicional sisena de la LCSP estableix la seva exempció de la classificació empresarial per ser adjudicatàries de contractes en els supòsits a què es refereix actualment l'article 60 de la LOSU –previsió aquesta que, cal apuntar, denota la subjecció a la LCSP

casos, d'acord amb els articles 36 de la LCTI i 80 de la Llei de la ciència catalana, els contractes es regiran pel dret privat i podran ser adjudicats de forma directa, excepte que es tracti de contractes subjectes a la LCSP.

III. Un cop referenciat el règim jurídic dels contractes de transferència de coneixements o de resultats de l'activitat de recerca, en els quals es poden encabir els contractes que tenen per objecte la redacció de les bases d'una llei en la mesura que constitueix un treball de caràcter tècnic, s'ha de determinar si procedeix sotmetre a aquests contractes al dret privat i es poden adjudicar directament o, en canvi, s'han de subscriure amb subjecció a la normativa de contractació pública, en el cas que qui subscriu el contracte amb la universitat pública i, per tant, que sigui la receptora adquirent del coneixement d'aquesta una Administració pública, tenint en compte que, com s'ha vist, la subjecció a un o altre règim dependrà que el contracte estigui subjecte a la LCSP.

Atesa la referència que es fa en la nota adjunta a la petició a l'article 6 de la LCSP, convé analitzar en primer lloc si es podria considerar viable vehicular mitjançant un conveni de col·laboració el negoci jurídic mitjançant el qual una universitat pública s'obliga a realitzar els treballs tècnics que consisteixen en l'elaboració de les bases d'una futura llei per una administració pública, rebent com a contrapartida el pagament d'una quantia monetària. Així, s'ha de recordar que aquest article 6 de la LCSP preveu l'exclusió del seu àmbit d'aplicació dels convenis subscrits entre si per administracions públiques o per entitats que tinguin la consideració de poder adjudicador, el contingut dels quals no estigui comprès en el dels contractes regulats per la mateixa LCSP⁷, sempre que les entitats intervinents no tinguin vocació de mercat; el conveni estableixi o desenvolupi una cooperació entre les entitats amb la finalitat de garantir que els serveis públics que els incumbeixen es prestin de manera que s'aconsegueixin els objectius que tenen en comú; i el desenvolupament de la cooperació es guii únicament per consideracions relacionades amb l'interès públic –transposant del dret comunitari l'anomenada cooperació horitzontal.⁸

Així, d'acord amb aquest supòsit d'exclusió de la normativa de contractació, la possibilitat de subscriure un conveni de col·laboració entre dos poders adjudicadors es vincula a la satisfacció d'una finalitat comuna d'interès per ambdues parts, les quals han d'actuar conjuntament per contribuir al compliment de les funcions que els hi corresponen, de manera que mentre els convenis vehiculen la realització conjunta de l'activitat per

d'aquests contractes, atès que altrament les universitats públiques no requeririen en cap cas estar classificades per ser-ne adjudicatàries.

⁷ També la LCTI, en l'article 34.4, disposa que l'objecte dels convenis que se subscriuen per a la realització de les activitats com, entre d'altres, projectes i actuacions de recerca científica, desenvolupament i innovació, i divulgació científica i tecnològica, no pot coincidir amb el dels contractes que regula la legislació sobre contractes del sector públic; i, com és sabut, també en l'article 47 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, s'assenyala la coincidència amb el contingut dels contractes sotmesos a dita legislació de contractes com a límit a la subscripció de convenis.

⁸ Aquesta Junta Consultiva de Contractació Pública va analitzar en l'[Informe 7/2020, de 17 de juny](#), la cooperació pública horitzontal, fent especial referència a la condició que les entitats intervinents no tinguin vocació de mercat i a la cooperació que n'ha de constituir l'objecte.

aconseguir interessos o objectius compartits, en els contractes es produeix un intercanvi de prestacions, en el qual cada part té interessos diferents, una l'obtenció d'un benefici amb la prestació rebuda i l'altra una contraprestació per la prestació que realitza.

Certament, en el supòsit que es planteja en la petició d'informe les parts no cooperen per realitzar una missió de servei públic comuna, sinó que estableixen una relació sinal·lagmàtica amb el compromís d'un intercanvi de prestacions, en virtut de la qual la universitat s'obliga a realitzar per a l'Administració una prestació que s'incardina en l'objecte dels contractes del sector públic a canvi d'un preu que aquesta li haurà d'abonar com a contraprestació econòmica pel treball realitzat, de manera que el negoci jurídic participa de les característiques dels contractes del sector públic, tant pel que fa a l'objecte com al caràcter onerós, la qual cosa porta haver de descartar la possibilitat de vehicular-lo mitjançant conveni de col·laboració.⁹

D'altra banda, no procedeix l'aplicació del supòsit d'exclusió previst en l'article 8 de la LCSP, relatiu als contractes de recerca i desenvolupament, en tant que fa referència a l'anomenada compra precomercial –que té per objecte determinats serveis d'I+D, inclosos els dels codis CPV referenciats en aquest precepte i en la qual el poder adjudicador no es reserva en exclusiva els beneficis del servei ni remunera íntegrament el servei prestat–, de manera que no coincideix amb el supòsit objecte de consulta.¹⁰ Certament, el motiu d'aquesta exclusió de l'aplicació de la normativa de contractació pública és que es tracta de relacions jurídiques de col·laboració mútua entre les parts –que no responen al concepte de contracte onerós–, en les quals contractant i contractista comparteixen el riscos i els beneficis o resultats.¹¹

⁹ S'apunta el caràcter onerós de les prestacions com a element essencial i definitori dels contractes del sector públic en l'[Informe 3/2022, de 27 de juny](#), d'aquesta Junta Consultiva, i s'analitza en l'[Informe de 14 de juny de 2021](#) de la Secretaria Tècnica d'aquesta Junta Consultiva.

¹⁰ Mitjançant aquest article 8 de la LCSP es transposa al nostre Dret intern l'exclusió de la normativa de contractació pública establerta en l'article 14 de la Directiva 2014/24/UE de 26 de febrer de 2014, sobre contractació pública, en el considerant 35 de la qual s'apunta, respecte d'aquesta exclusió, que la normativa de contractació pública és aplicable als contractes compresos en els CPV esmentats en aquest article 14, quan no existeixi cofinançament i els resultats de les activitats d'investigació i desenvolupament siguin imputables al poder adjudicador. Aquests requisits que determinen que la compra pública de serveis d'R+D estigui o no exclosa de l'àmbit d'aplicació de la normativa de contractació pública han estat analitzats pel Tribunal Administratiu de Recursos Contractuals d'Andalusia, en la [Resolució 354/2018, de 18 de desembre](#).

¹¹ En aquest sentit, en la [Comunicació al Parlament Europeu, al Consell, al Comitè Econòmic i Social Europeu i al Comitè de les Regions, de 14 de desembre de 2007](#), sobre "La contratación precomercial: impulsar la innovación para dar a Europa servicios públicos de alta calidad y sostenibles", la Comissió indica que el concepte de contractació pre-comercial s'entén com a pertanyent a la fase de recerca i desenvolupament (I+D) previa a la comercialització i que "la 'contratación precomercial' se refiere, en principio, a un planteamiento de la contratación de servicios de I+D distinto de aquellos según los que 'los beneficios pertenecen exclusivamente a la entidad adjudicadora para su utilización en el ejercicio de su propia actividad, siempre que la entidad adjudicadora remunere totalmente la prestación del servicio' y no constituya ayuda estatal". A més, en la mesura que l'article 14 de la Directiva 2014/24/UE és aplicable únicament als "contractes públics de serveis de recerca i desenvolupament", assenyalava que "estas exenciones sólo se aplican a los contratos públicos de servicios de I+D, y no para los suministros de I+D o la realización de trabajos". En el mateix sentit ho recorden la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de Madrid en

En definitiva, un contracte de transferència de coneixements que consisteix en l'elaboració d'un document de bases d'una llei no pot considerar-se exclòs de la normativa de contractació pública per la via d'aquest article 8 de la LCSP per no reunir els trets definitoris d'una compra precomercial, en primer terme, pel seu propi objecte, en no poder-se incloure en cap dels CPV de contractes de recerca i desenvolupament que els delimiten. A més, fins i tot en el cas que es plantegés la inclusió en el codi 73000000-2 (serveis de recerca i desenvolupament i serveis de consultoria connexos), tampoc compliria les característiques d'aquesta tipologia de compra, en tant que els beneficis de la prestació del servei pertanyeran a l'Administració contractista la qual, a més, el remunerarà íntegrament.

Un cop descartades les possibilitats de considerar exclosos de l'àmbit d'aplicació de la normativa de contractació pública els contractes de transferència de coneixement de les universitats públiques a l'Administració a què es refereix la petició d'informe, vehiculant-los mitjançant convenis de col·laboració entre poders adjudicadors o compres precomercials, procedeix continuar l'anàlisi de la subjecció d'aquests contractes a la LCSP fent referència als contractes de compravenda, donació, permuta, arrendament i altres negocis jurídics anàlegs sobre propietats incorporals, exclosos de l'àmbit d'aplicació de la LCSP, tal com disposa l'article 9, per tenir el caràcter de contractes privats sotmesos a la legislació patrimonial.¹²

Certament, la propietat intel·lectual constitueix una propietat incorporal, definida, de conformitat amb l'article 2 del text refós de la Llei de propietat intel·lectual, aprovat pel Reial decret legislatiu 1/1996, de 12 d'abril (TRLPI), com la que comprèn els drets de caràcter personal i patrimonial que atribueixen a l'autor la plena disposició i el dret exclusiu a l'explotació d'una obra.¹³

[l'Informe 9/2022, de 24 de juny](#), i la Junta Consultiva de Contractació Administrativa d'Aragó en [l'Informe 24/2018, de 31 d'octubre](#).

¹² En el mateix sentit que aquest article 9 de la LCSP, l'article 36 bis de la LCTI estableix el sotmetiment al dret privat en els termes previstos en el propi precepte, i als principis de la legislació patrimonial per cobrir dubtes i llacunes, dels contractes que tinguin per objecte la transmissió a tercers de drets sobre els resultats de l'activitat investigadora, entre els que s'inclouen els drets de propietat industrial o intel·lectual, per part d'organismes públics d'investigació i universitats públiques, entre altres. També l'article 80.3 de la Llei catalana de la ciència estableix que la transmissió de drets sobre els resultats de l'activitat de recerca, per a la cessió de la titularitat d'una patent, per a la concessió de llicències d'explotació o per a les transmissions i els contractes relatius a la propietat intel·lectual, es regeix pel dret privat.

¹³ D'acord amb l'article 10 del mateix TRLPI, són objecte de propietat intel·lectual totes les creacions originals literàries, artístiques o científiques expressades per qualsevol mitjà o suport, tangible o intangible, actualment conegut o que s'inventi en el futur, incloent-hi, entre moltes altres, els llibres, fulls, impresos, epistolari, escrits, discursos i allocucions, conferències, informes forenses, explicacions de càtedra i "qualssevol altres obres de la mateixa naturalesa" Així, tal com recorda el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals en la [Resolució 220/2013, de 12 de juny](#), els drets de propietat intel·lectual i industrial "son los que el ordenamiento jurídico atribuye como consecuencia de una creación intelectual o de una invención que pueda llevar aparejadas utilidades de tipo industrial" i "estos derechos se incluirían en las denominadas 'propiedades incorporales'".

En tot cas, l'objecte dels contractes exclosos d'acord amb l'article 9 de la LCSP és el negoci jurídic –la compravenda, donació, permuta, arrendament o altre anàleg– sobre la propietat incorporal, i no el negoci jurídic que té per objecte la prestació que dona lloc a l'obra que és objecte de drets de propietat intel·lectual. En efecte, el contracte que té per objecte l'elaboració d'obres que poden estar protegides per un dret de propietat intel·lectual no constitueix un contracte sobre la propietat incorporal, malgrat la pot incloure, sinó un contracte per a la prestació d'un servei com al que s'al·ludeix en la petició d'informe, que no es pot considerar exclòs, per tant, de l'àmbit d'aplicació de la normativa de contractació pública tampoc per aquesta via.

En darrer terme, s'ha de finalitzar l'anàlisi de la inclusió dels contractes que s'analitzen en l'àmbit d'aplicació de la LCSP fent referència al seu article 11.4, en el qual es disposa que “estan exclosos els contractes pels quals una entitat del sector públic s'obligui a lliurar béns o drets o a prestar algun servei”, supòsit aquest que encaixa amb el d'una universitat pública que, mitjançant un contracte de transferència de coneixement, s'obliga a dur a terme treballs tècnics a favor d'una altra entitat. Tanmateix, tal com matisa el mateix article 11.4 de la LCSP, aquesta exclusió decau si l'adquirent dels béns o el receptor dels serveis és una entitat del sector públic subjecta a la LCSP, cas en el qual el contracte hi queda sotmès. Aquesta regulació és conforme amb la que s'estableix en l'article 36 de la LCTI que també disposa el sotmetiment dels contractes de transferència de coneixement per part de les entitats públiques excepte que aquests s'hagin de considerar subjectes a la LCSP, com és el cas quan la receptora dels treballs sigui una Administració, i l'article 80 de la Llei catalana de la ciència que també exceptua el sotmetiment al dret privat dels contractes de prestació de serveis d'assistència tècnica per dur a terme treballs científics i tècnics, si l'entitat receptora del servei és una entitat del sector públic subjecta a la normativa de contractes del sector públic, cas en què “s'ha d'ajustar a les prescripcions d'aquesta normativa per a la tramitació i formalització del contracte”.¹⁴

En definitiva, en els contractes que s'analitzen, aquest article 11.4 de la LCSP resultaria d'aplicació, si la universitat realitzés la prestació a canvi d'una contraprestació econòmica a favor d'una entitat que no estigui sotmesa a la LCSP, cas en què, d'acord amb l'article 36 de la LCTI, procediria la subjecció al dret privat i la possibilitat d'adjudicació directa. Altrament, si és l'Administració o una altra entitat sotmesa a la LCSP qui contracta la prestació, procedeix l'aplicació de la LCSP.

Sobre la base de les consideracions anteriors, la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Pública formula la següent

¹⁴ En l'[Informe 32/19](#) la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'Estat fa un paral·lelisme entre la LCTI i l'article 11.4 de la LCSP i afirma que “la prestación de un servicio por parte de una entidad pública a favor de un sujeto de derecho privado no está sujeta a la LCSP, entre otras cosas porque quien licita el contrato no es la entidad pública (que en todo caso asumirá la condición de contratista) sino el particular. En consecuencia, resulta obvio que si la entidad que licita el contrato (y que va a resultar beneficiaria de los servicios prestados) sí está sujeta a la LCSP, ha de claudicar el fundamento de su exclusión de la normativa contractual pública. En este sentido, ambos supuestos son idénticos en cuanto a su letra, a su razón última y a su espíritu”.

CONCLUSIÓ

La subscripció per part d'una Administració d'un contracte amb una universitat pública que tingui per objecte la transferència de coneixement mitjançant la realització de treballs tècnics que consisteixen en la redacció de les bases d'una futura llei es troba subjecte a la normativa de contractació pública, d'acord amb la mateixa Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, i amb la legislació de la ciència, tant estatal com catalana.

Barcelona, 13 de desembre de 2023