

ORGANIZACIÓN MUNDIAL DEL COMERCIO

S/WPGR/W/54
20 de junio de 2006

(06-3010)

Grupo de Trabajo sobre las Normas del AGCS

Original: inglés

COMUNICACIÓN DE LAS COMUNIDADES EUROPEAS

Contratación pública de servicios

La siguiente comunicación, de fecha 19 de junio de 2006, de la Delegación de las Comunidades Europeas, se distribuye a los miembros del Grupo de Trabajo sobre las Normas del AGCS.

1. En sus comunicaciones sobre la contratación pública de servicios de julio de 2002, mayo de 2003, mayo de 2004 y junio de 2005, las Comunidades Europeas (en adelante las CE) presentaron propuestas para la posible elaboración de un marco, dentro del AGCS, que incluyera un anexo a este Acuerdo dedicado a establecer normas de procedimiento para la contratación pública y también la posibilidad de consignar en las listas del AGCS compromisos específicos de apertura a la competencia internacional de la contratación pública de servicios. En estas comunicaciones se subrayó la flexibilidad de tal marco y los beneficios que podrían derivarse de él. El principio subyacente sería que cada Miembro de la OMC asuma compromisos importantes con respecto a la contratación pública únicamente en los sectores que desee abrir a la competencia internacional y de conformidad con las normas de procedimiento establecidas en el Anexo.

2. En su comunicación de mayo de 2004 (S/WPGR/W/48), las CE presentaron ejemplos concretos que revelan que es factible asumir compromisos sobre contratación pública de conformidad con el AGCS. En su comunicación de junio de 2005 (S/WPGR/W/52), las CE definieron un conjunto de normas de procedimiento adecuadas para convertirlas en un anexo al AGCS sobre la contratación pública de servicios.

3. El presente documento es una nueva contribución de las CE, con la que pretenden proponer el texto de dicho anexo al AGCS sobre la contratación pública de servicios. La presente contribución se basa asimismo en la nota S/WPGR/W/49 de la Secretaría de la OMC, relativa a las disposiciones en materia de contratación pública en los acuerdos de integración económica. Como Singapur subrayó en su declaración de 24 de noviembre de 2004, la mayoría de los acuerdos considerados por la Secretaría en su nota contienen normas de procedimiento que normalmente abarcan temas tales como: no discriminación, valoración de los contratos, especificaciones técnicas, métodos de contratación, calificación de los proveedores, normas de procedimiento sobre las invitaciones a participar, plazos de licitación y entrega, pliego de condiciones y adjudicación de contratos. Estos elementos perfilan la estructura de un anexo al AGCS, y la comunicación de las CE de junio de 2005 establece el tipo de normas que cabe desarrollar en los apartados correspondientes.

4. En esta misma línea, el texto del anexo al AGCS sobre la contratación pública de servicios aquí propuesto toma todo lo posible de las disposiciones que figuran en acuerdos de integración económica existentes y en vigor. Ante la necesidad de adaptar las disposiciones propuestas a la situación de los países en desarrollo, como subrayaba Singapur en su comunicación de noviembre

de 2004, se ha incluido en el título 5 un régimen específico de trato especial y diferenciado que tiene en cuenta las necesidades específicas de desarrollo, financieras y comerciales de los países en desarrollo.

I. RESUMEN DE LA PROPUESTA DE ANEXO AL AGCS SOBRE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA DE SERVICIOS

TÍTULO 1: OBJETIVOS

5. El texto propuesto indica que el anexo es el resultado de las negociaciones previstas en el párrafo 2 del artículo XIII del AGCS. El texto confirma que todas las disposiciones del AGCS se aplican a la contratación pública de servicios, con excepción de los artículos II, XVI y XVII (de conformidad con el párrafo 1 del artículo XIII).

TÍTULO 2: DEFINICIONES

6. Este título define una serie de términos utilizados en el texto del anexo, en particular las licitaciones públicas, selectivas y restringidas.

7. En aras de la claridad, se precisa que la expresión "entidad contratante" se refiere únicamente a las entidades que figuran en la Lista de compromisos específicos de cada Miembro, de modo que quede claro qué entidades contratantes están abarcadas por los compromisos de los Miembros.

TÍTULO 3: ÁMBITO

8. El ámbito del anexo se define de conformidad con el texto del párrafo 1 del artículo XIII del AGCS. En aras de la claridad, como varias de las disposiciones del proyecto de anexo se refieren a normas de procedimiento que afectan a contrataciones individuales de servicios, se especifica que toda medida relacionada con la contratación pública que realice una entidad contratante abarcada entra dentro del ámbito del anexo.

9. Como se sugiere en la última comunicación de las CE, el texto incluye una disposición que establece que el anexo abarca la contratación pública de servicios, definida como los contratos públicos cuyo objetivo primario sea la adquisición de servicios.

10. El texto afirma que los Miembros tienen la posibilidad de negociar y de contraer compromisos relacionados con la contratación pública de servicios en sus Listas de compromisos específicos.

11. El anexo establece que, con excepción de la cláusula NMF, sus disposiciones se aplican únicamente a los sectores en los que se hayan consignado compromisos específicos sobre contratación pública dentro de la lista, con las limitaciones establecidas en dicha lista. Por tanto, aparte del trato NMF, el ámbito de las disposiciones se limita a los contratos que se refieran a los sectores y a las entidades contratantes definidas en la lista de cada Miembro.

12. Los contratos que abarcan varios sectores de servicios, caso objeto de debate en el grupo de trabajo, se abordan mediante una disposición específica.

13. Asimismo, una disposición excluye las contrataciones abarcadas cuyo fin sea permitir una actividad, si dicha actividad queda expuesta a la competencia en el territorio de un Miembro.

TÍTULO 4: EXCLUSIONES Y EXCEPCIONES AL PRESENTE ANEXO

14. Los artículos XIV y XIVbis del AGCS ya incluyen una serie de excepciones que no es preciso repetir en el anexo relativo a la contratación pública. Las partes en el ACP han negociado excepciones adicionales, en particular para proteger la propiedad intelectual o relacionadas con medidas basadas en consideraciones sociales. El texto propuesto establece excepciones similares.

TÍTULO 5: TRATO ESPECIAL Y DIFERENCIADO PARA LOS PAÍSES EN DESARROLLO

15. Cabe recordar que la estructura de lista positiva del AGCS y la flexibilidad del enfoque propuesto, sobre todo la posibilidad de consignar en listas compromisos parciales, incluidas limitaciones específicas, significan que los Miembros de la OMC conservarán una plena capacidad discrecional para fijar el alcance de los compromisos que asuman para abrir a la competencia internacional sus mercados de contratación pública. Además de esta "flexibilidad incorporada", este título prevé otros dos tipos de flexibilidad para ayudar a los países en desarrollo a abrir progresivamente sus mercados de contratación pública en los sectores de servicios que consideren adecuados.

16. La primera disposición consiste en la posibilidad de que los países en desarrollo utilicen un programa de preferencia de precios o una compensación durante un período transitorio, con ciertas condiciones. La segunda disposición permite a un país en desarrollo Miembro establecer un período de aplicación, si es necesario para adaptar su sistema interno a las disposiciones del anexo, siempre que cumpla los principios básicos de trato nacional y no discriminación. El uso de estas disposiciones especiales tendría que aparecer en la Lista de compromisos específicos del Miembro en cuestión.

TÍTULO 6: PRINCIPIOS GENERALES

17. El texto prevé el trato nacional, sujeto a las limitaciones que figuren en la lista de cada Miembro.

18. Como se sugirió en las comunicaciones anteriores, el texto prevé la aplicación del trato NMF a la contratación pública de servicios. Esta disposición se aplicaría con carácter general, como se sugirió en los debates mantenidos en el Grupo de Trabajo sobre las Normas del AGCS.

19. El anexo prevé, por una sola vez, la posibilidad de consignar exenciones del trato NMF en el momento en que entre en vigor el anexo del AGCS sobre contratación pública, con el fin de tener en cuenta el hecho de que las exenciones del trato NMF relativas a la contratación pública no se consignaron en las listas en el momento de entrada en vigor del AGCS porque su artículo II no se aplicaba a la contratación pública. La consignación en listas de exenciones del trato NMF relativas a la contratación pública puede hacerse siguiendo la estructura habitual de las listas de exenciones del trato NMF del AGCS, adjuntando al anexo una lista adicional.

20. Además, el texto sugerido incluye una excepción al principio de trato NMF para asegurarse de que el trato más favorable que las partes en el ACP pueden concederse mutuamente en el marco del régimen que establece dicho Acuerdo, no se extiende, sobre una base NMF, a países que no son parte en el ACP.

21. Un párrafo específico establece principios básicos para garantizar un uso adecuado de los medios electrónicos, usados cada vez con mayor frecuencia en las contrataciones.

22. Otro principio general establecido en el texto es la no aplicación a los servicios suministrados en el contexto de la contratación pública de normas de origen diferentes de las que se aplican a dichos servicios en las operaciones comerciales normales.

23. Como en muchos otros acuerdos de integración económica, el anexo propuesto incluye una disposición que prohíbe las compensaciones, excepto en el marco del trato especial y diferenciado para los países en desarrollo.

TÍTULO 7: UMBRALES Y NORMAS DE VALORACIÓN

24. Los umbrales aparecerían indicados en las Listas de los Miembros. Aunque el marco actual es muy flexible, la experiencia aconseja establecer dos únicos umbrales: uno para los servicios de construcción, y otro para todos los demás servicios. Además, las CE reiteran la conveniencia de que los umbrales de los Miembros estén armonizados.

25. El anexo propuesto incluye disposiciones sobre la valoración de los contratos que son comunes a la mayoría de los acuerdos de integración económica. En particular, las entidades contratantes de los Miembros no están autorizadas a fragmentar o dividir los contratos de contratación pública con el propósito de evitar o eludir la aplicación de futuros compromisos específicos con respecto a los contratos que superen determinados umbrales.

TÍTULO 8: PUBLICACIÓN DE INFORMACIÓN RELATIVA A LA CONTRATACIÓN

26. El texto exige publicar toda medida de aplicación general y todo procedimiento de carácter general que afecte a la contratación pública de servicios en una publicación oficial, que debe figurar en la Lista de compromisos específicos.

TÍTULO 9: PUBLICACIÓN DE ANUNCIOS

27. El acceso efectivo a oportunidades de contratación pública está estrechamente vinculado a la existencia de normas de procedimiento competitivas y transparentes. Este título abarca la publicación de anuncios de contrato previsto y la información que deben incluir.

28. El proyecto de anexo establece la posibilidad de publicar anuncios de contrato programado para informar con antelación a los proveedores de servicios sobre los futuros contratos. Como flexibilidad adicional, las entidades que operen en el sector de los servicios públicos podrán utilizar un anuncio de contrato programado como anuncio de contrato previsto, siempre que se cumplan determinadas condiciones.

TÍTULO 10: INFORMACIÓN SOBRE LOS CONTRATOS PREVISTOS

29. El anexo propuesto contiene unas normas sencillas y habituales: la información publicada debe permitir a los proveedores presentar ofertas de manera satisfactoria. Además, la entidad contratante debe responder a las solicitudes de documentación e información que le hagan los proveedores.

30. El texto propuesto establece unas normas sencillas y habituales con respecto a las especificaciones técnicas. Dichas normas deben permitir que las ofertas aporten una amplia variedad de posibles soluciones técnicas. En particular, las especificaciones técnicas deben formularse a modo de requisitos de resultados y función, en lugar de características descriptivas o de diseño, y basarse en normas reconocidas.

TÍTULO 11: CONDICIONES DE PARTICIPACIÓN

31. Este título contiene una serie de normas comunes sobre no discriminación, transparencia y apertura del proceso de calificación de los proveedores.

32. Varias disposiciones específicas abordan el caso de las licitaciones selectivas y establecen normas de procedimiento para las invitaciones a participar y el examen de las solicitudes de participar en una contratación presentadas por los proveedores.

33. El anexo permite listas de uso múltiple de proveedores si se cumplen determinadas condiciones relativas a las solicitudes de calificación e inclusión en la lista. A las entidades que operan en el sector de los servicios públicos se les concede una flexibilidad adicional, con la posibilidad de que un anuncio invitando a los proveedores a postular para que se les incluya en una lista de uso múltiple se considere un anuncio de contrato previsto, siempre que se cumplan algunas condiciones.

34. Por último, el texto propuesto pretende garantizar que se informe a los proveedores de servicios del resultado de sus solicitudes de calificación o de la cancelación de su calificación, y que se aporten explicaciones adecuadas cuando se soliciten.

TÍTULO 12: PLAZOS

35. El texto establece principios generales sobre el establecimiento de plazos por parte de los Miembros. Además, se sugiere adoptar una horquilla común en materia de plazos. Teniendo en cuenta la información facilitada por la Secretaría de la OMC sobre las disposiciones sobre este tema incluidas en acuerdos plurilaterales o bilaterales, el texto indica como norma general un período mínimo de 40 días entre la fecha de publicación del anuncio de contrato previsto y la fecha final de presentación de ofertas.

36. Cuando la entidad contratante exija que los proveedores cumplan requisitos de calificación para participar en la contratación, se establece un período mínimo de 25 días entre la fecha de publicación del anuncio del contrato previsto y la fecha final de presentación por los proveedores de solicitudes de invitación a presentar ofertas. Se establece un plazo de 40 días entre la fecha de emisión de la invitación a licitar y la fecha final de presentación de ofertas.

37. El texto establece que dichos límites pueden reducirse en determinadas circunstancias específicas, pero no pueden ser inferiores a 10 días.

TÍTULO 13: NEGOCIACIÓN

38. Como sucede en algunos acuerdos, tal y como destaca el documento S/WPGR/W/49, el anexo establece la posibilidad de mantener negociaciones.

TÍTULO 14: LICITACIONES RESTRINGIDAS

39. El anexo permite el uso de licitaciones restringidas en condiciones y circunstancias limitadas estrictamente, como sucede en varios acuerdos de integración económica: por ejemplo, si no ha habido una respuesta adecuada a una contratación anterior, en situaciones de extrema urgencia derivadas de acontecimientos que la entidad contratante no podía prever y por necesidades objetivas o por cuestiones relacionadas con el contrato con un proveedor concreto.

TÍTULO 15: TRATAMIENTO DE LAS OFERTAS Y ADJUDICACIÓN DE CONTRATOS

40. El texto establece principios básicos relativos a los procedimientos de tramitación de las ofertas y las condiciones que éstas deben cumplir para poder optar al contrato.

41. La norma general es que los contratos se adjudican o bien a la oferta más barata o bien a la oferta que se determine que económicamente es la más ventajosa en función de los criterios específicos de evaluación que se hayan fijado en el anuncio de contrato o en el pliego de condiciones. El texto contiene una serie de posibles criterios para la adjudicación de contratos.

TÍTULO 16: TRANSPARENCIA DE LA INFORMACIÓN RELATIVA A LA CONTRATACIÓN

42. El texto propuesto pretende garantizar que se informará rápidamente a los licitadores del resultado del proceso de adjudicación y que, si lo solicitan, se les proporcionarán explicaciones sobre el rechazo de sus ofertas. Además, las entidades contratantes deben publicar un anuncio de la adjudicación del contrato.

TÍTULO 17: EXAMEN NACIONAL

43. Sin perjuicio del resultado de los debates en curso sobre las normas nacionales, y con objeto de aplicar específicamente el párrafo 2 del artículo VI del AGCS a la contratación pública de servicios, en este título se establece una serie de medidas relativas a las impugnaciones que presenten proveedores de servicios por incumplimiento del anexo. Dichas medidas se relacionan, aunque no exclusivamente, con la habilitación de un procedimiento de examen, consultas entre el proveedor reclamante y la entidad contratante en cuestión, la designación de una autoridad judicial o administrativa imparcial encargada de recibir y revisar la impugnación, el examen judicial de los órganos de examen, los procedimientos de adopción de medidas provisionales o medidas correctivas o compensatorias.

II. CONCLUSIONES

44. Las CE desean debatir la presente propuesta de anexo al AGCS sobre la contratación pública de servicios.

ANEXO AL AGCS

SOBRE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA

TÍTULO 1: OBJETIVOS

1. De conformidad con el mandato establecido en el párrafo 2 del artículo XIII del Acuerdo, los Miembros, con el fin de desarrollar las disposiciones del Acuerdo en lo que se refiere a las medidas que afecten a la contratación pública, convienen en el Anexo que sigue. Con excepción de los artículos II, XVI y XVII del Acuerdo, y salvo indicación en contrario, todas las disposiciones del Acuerdo son aplicables a las cuestiones reguladas en el presente Anexo.

TÍTULO 2: DEFINICIONES

2. A los efectos del presente Anexo:

- a) por **servicios comerciales** se entiende servicios del tipo de los que generalmente se venden u ofrecen a la venta en el mercado comercial a compradores no gubernamentales, y normalmente son adquiridos por éstos, con fines no gubernamentales;
- b) las **licitaciones restringidas** son aquellas en que la entidad contratante se pone en contacto con un proveedor o proveedores de su elección y sólo podrán efectuarse con sujeción a las condiciones estipuladas en el párrafo 50;
- c) por **lista de uso múltiple** se entiende una lista de proveedores que la entidad contratante ha determinado que satisfacen las condiciones para formar parte de dicha lista, y que la entidad contratante tiene la intención de utilizar más de una vez;
- d) por **anuncio del contrato previsto** se entiende un anuncio publicado por la entidad contratante en el que invita a los proveedores interesados a presentar solicitudes de participación y ofertas;
- e) por **entidad contratante** se entiende aquella entidad afectada por compromisos específicos en materia de contratación pública en la Lista de cada Miembro;
- f) por **compensaciones** en la contratación pública se entiende las condiciones u obligaciones que fomenten el desarrollo local o mejoren las cuentas de la balanza de pagos de los Miembros, como el uso de requisitos de contenido nacional, concesión de licencias de tecnología, inversiones, comercio de compensación y medidas similares;
- g) las **licitaciones públicas** son aquellas en que cualquier proveedor interesado puede presentar una oferta;
- h) las **licitaciones selectivas** son aquellas en que, con sujeción a lo dispuesto en los párrafos 37 y 38 y en las demás disposiciones pertinentes del presente Anexo, sólo pueden presentar ofertas los proveedores que cumplan las condiciones de participación.

TÍTULO 3: ÁMBITO

3. El presente Anexo se aplica a las leyes, reglamentos, prescripciones o cualquier medida de una entidad contratante abarcada que se refieran a la contratación de servicios destinados a fines oficiales y no a la reventa comercial o a su utilización en el suministro de servicios para la venta comercial.
4. A los efectos del presente Anexo, la contratación abarcada incluye la adquisición de mercancías inherentes a la prestación de los servicios si el valor de dichas mercancías inherentes no excede el de los propios servicios, pero no los contratos de adquisición de mercancías en sí mismas.
5. De conformidad con el artículo XVIII del AGCS, los Miembros podrán negociar compromisos con respecto a medidas incluidas en el ámbito del párrafo 3 e inscribirlos en sus Listas.
6. Con la salvedad prevista en el párrafo 16, las disposiciones del presente Anexo sólo se aplican a las medidas relacionadas con la contratación pública de servicios en los sectores en los que se hayan contraído compromisos específicos sobre contratación pública, según conste en la Lista de compromisos específicos de cada Miembro, con las condiciones y limitaciones que figuren en dicha Lista.
7. En caso de que un mismo contrato afecte a más de un sector de servicios, este contrato estará sujeto a las disposiciones del presente Anexo si todos los sectores de servicios en cuestión están abarcados por los compromisos asumidos por el Miembro de que se trate de conformidad con el presente Anexo. En tal caso, y si las disposiciones del presente Anexo establecen obligaciones diferentes, estará sujeto a las disposiciones del Anexo aplicables al sector de servicios afectado que sea predominante.
8. Las contrataciones abarcadas por los compromisos de los Miembros en materia de contratación pública cuyo fin sea permitir una actividad de una entidad contratante no estarán sujetas a las disposiciones del presente Anexo si la actividad está directamente expuesta, en el Miembro en el que se realice, a competencia en los mercados. Cada Miembro deberá notificar dichas actividades al Consejo del Comercio de Servicios.

TÍTULO 4: EXCLUSIONES Y EXCEPCIONES AL PRESENTE ANEXO

9. No se interpretará ninguna disposición del presente Anexo en el sentido de que impida a un Miembro adoptar las medidas o abstenerse de revelar las informaciones que considere necesario para proteger sus intereses esenciales en materia de seguridad en relación con la adquisición de armas, municiones o material de guerra, o cualquier otra contratación indispensable para la seguridad nacional o para fines de defensa nacional.
10. Siempre que las medidas no se apliquen de modo que constituyan un medio de discriminación arbitraria o injustificable entre Miembros donde existan las mismas condiciones, o que equivalgan a una restricción encubierta del comercio internacional, no se interpretará ninguna disposición del presente Anexo en el sentido de que impida a un Miembro establecer o poner en vigor las medidas que:
 - a) sean necesarias para proteger la propiedad intelectual; o
 - b) estén relacionadas con artículos fabricados o servicios prestados por minusválidos, o en instituciones de beneficencia o penitenciarias.

TÍTULO 5: TRATO ESPECIAL Y DIFERENCIADO PARA LOS PAÍSES EN DESARROLLO

11. Al aplicar y administrar el presente Anexo, los Miembros prestarán una atención especial a las circunstancias y las necesidades de desarrollo, financieras y comerciales de los países en desarrollo. En este contexto, habrá la flexibilidad adecuada para que los países en desarrollo Miembros puedan adoptar medidas de transición, de conformidad con lo establecido en los párrafos 12 y 13.

12. Sobre la base de sus necesidades de desarrollo, un país en desarrollo Miembro podrá adoptar o mantener una o más de las siguientes medidas de transición por un período máximo de 10 años, de conformidad con un calendario de eliminación progresiva recogido en su Lista de compromisos específicos y de una manera que no discrimine a unos Miembros frente a otros:

- a) un programa de preferencia de precios, a condición de que dicho programa:
 - i) establezca una preferencia únicamente para la parte de la oferta que incluya servicios originarios del país en desarrollo Miembro que otorgue la preferencia, o servicios originarios de otros países en desarrollo Miembros que tengan acuerdos preferenciales con el país en desarrollo Miembro que otorgue la preferencia; y
 - ii) sea transparente, y la preferencia y su aplicación en la contratación estén claramente descritas en los anuncios de contratos previstos abarcados por el presente Anexo;
- b) una compensación, siempre que la exigencia de su imposición o su consideración figuren claramente en el anuncio de contrato previsto y en el anuncio en el que se invite a los proveedores a postular para participar en una contratación abarcada por el presente Anexo;

13. Para poner sus medidas en conformidad con el presente Anexo, un país en desarrollo Miembro podrá especificar un período de aplicación, que será el tiempo que necesite para adoptar medidas relativas a las disposiciones específicas del presente Anexo, siempre que respete los párrafos 15 y 16.

14. Todo país en desarrollo Miembro que desee establecer un período de aplicación de conformidad con el párrafo 13 deberá incluirlo en su Lista de compromisos específicos y, cuando proceda, obligaciones de procedimiento específicas, así como las medidas provisionales que vaya a tomar en relación con dichas obligaciones.

TÍTULO 6: PRINCIPIOS GENERALES

Trato nacional y no discriminación

15. En relación con todas las medidas incluidas en el ámbito del presente Anexo y de conformidad con las condiciones y salvedades previstas en su Lista de compromisos específicos, cada Miembro otorgará a los servicios y a los proveedores de servicios de cualquier otro Miembro un trato no menos favorable que el que dispense a sus propios servicios similares o proveedores de servicios similares.

16. a) En relación con las medidas incluidas en el ámbito del presente Anexo, cada Miembro otorgará a los servicios y a los proveedores de servicios de cualquier otro Miembro un trato no menos favorable que el que dispense a servicios similares o proveedores de servicios similares de cualquier otro país.
- b) Un Miembro podrá mantener una medida incompatible con la letra a) siempre que tal medida esté enumerada en la fecha de entrada en vigor del presente Anexo. La lista de dichas excepciones deberá añadirse al presente Anexo.
- c) Como excepción a la letra a), cuando un Miembro que también sea parte en el Acuerdo sobre Contratación Pública (ACP) conceda, como resultado de sus obligaciones de conformidad con el ACP, un trato más favorable a los servicios y los proveedores de servicios de otra parte del ACP del que concede a los Miembros de la OMC que no son parte del ACP, no estará obligado a conceder dicho trato a los servicios y los proveedores de servicios de los demás Miembros.

Procedimientos de contratación pública

17. Las entidades contratantes deberán realizar las contrataciones públicas abarcadas de manera compatible con el presente Anexo, utilizando métodos como la licitación pública, la licitación selectiva y la licitación restringida.

Uso de medios electrónicos

18. Si realiza contrataciones abarcadas con medios electrónicos, la entidad contratante deberá:
- a) garantizar que la contratación se lleva a cabo utilizando sistemas de tecnología de la información y programas informáticos accesibles al público en general e interoperables con los sistemas de tecnología de la información y los programas informáticos utilizados habitualmente, en particular los relacionados con la autenticación y codificación de información; y
- b) mantener mecanismos que garanticen la integridad de las solicitudes de participación y las ofertas, en particular que establezcan el momento de la recepción e impidan el acceso inadecuado.

Normas de origen

19. A los efectos de la contratación abarcada, ningún Miembro aplicará a los servicios suministrados por otros Miembros normas de origen diferentes de las que se apliquen, en las operaciones comerciales normales y en el momento de la transacción de que se trate, al suministro de los mismos servicios procedentes del mismo Miembro.

Compensaciones

20. Las entidades contratantes no buscarán, ni tendrán en cuenta, ni impondrán, ni aplicarán compensaciones en relación con la contratación abarcada, excepto en la situación y con las condiciones descritas en el párrafo 12.

TÍTULO 7: UMBRALES Y NORMAS DE VALORACIÓN

Umbrales

21. Las disposiciones del presente Anexo se aplicarán a todos los contratos de un valor no inferior al valor de umbral pertinente que se especifique en la Lista de compromisos específicos sobre contratación pública del Miembro en cuestión.

Valoración

22. Al calcular el valor de una contratación para determinar si se trata de una contratación abarcada, la entidad contratante:

- a) no dividirá una contratación en contrataciones separadas ni seleccionará ni utilizará un método de valoración determinado para calcular el valor de la contratación a fin de excluirla total o parcialmente de la aplicación del presente Anexo; y
- b) incluirá el cálculo del valor total máximo de la contratación a lo largo de toda su duración, independientemente de que se adjudique a uno o más proveedores, teniendo en cuenta todas las formas de remuneración, con inclusión de cualquier prima, honorario, comisión o interés y, cuando la contratación contemple la posibilidad de incluir cláusulas de opción, el cálculo del valor total máximo de la contratación, incluidas las compras objeto de la cláusula de opción.

Cuando la contratación suponga, además de su propósito principal, el suministro de mercancías o servicios adicionales inherentes, la valoración de la contratación incluirá la valoración de tales mercancías o servicios inherentes.

TÍTULO 8: PUBLICACIÓN DE INFORMACIÓN RELATIVA A LA CONTRATACIÓN

23. Cada Miembro publicará prontamente todas las leyes, reglamentos, decisiones judiciales y resoluciones administrativas de aplicación general, cláusulas modelo que sean obligatorias en virtud de una ley o reglamento y que se incorporen por referencia en avisos y pliegos de condiciones, y procedimientos relativos a los contratos públicos abarcados, así como todas sus modificaciones, en un medio electrónico o impreso designado oficialmente que goce de una amplia difusión y sea de fácil acceso al público, y que figurará en su Lista de compromisos específicos.

TÍTULO 9: PUBLICACIÓN DE ANUNCIOS

Anuncio de contrato previsto

24. Excepto en las circunstancias descritas en el párrafo 50, la entidad contratante deberá publicar, para cada contrato previsto abarcado, un anuncio de contrato previsto invitando a los proveedores interesados a presentar ofertas o, cuando proceda, a solicitar la participación. Cada uno de esos anuncios deberá publicarse en el medio adecuado indicado en el párrafo 23, y será accesible durante todo el período de licitación del contrato en cuestión.

25. Cada anuncio de contrato previsto deberá incluir una descripción del contrato previsto, todas las condiciones que deban cumplir los proveedores para participar en la contratación, el nombre de la entidad que publica el anuncio, la dirección en la que los proveedores pueden obtener todos los documentos relacionados con la contratación, los plazos para la presentación de ofertas o, cuando proceda, el plazo para la presentación de solicitudes para participar en la contratación, una lista y una

breve descripción de todas las condiciones que deben cumplir los proveedores para participar y las fechas en las que deberán suministrarse los servicios objeto de la contratación.

Anuncio de contrato programado

26. Se insta a las entidades contratantes a publicar lo antes posible en cada año fiscal un anuncio de sus planes de contratos futuros. Dicho anuncio debería incluir el objeto de la contratación y la fecha prevista de publicación del anuncio de contrato previsto.

27. Las entidades que operen en el sector de los servicios públicos podrán utilizar un anuncio de contrato programado como si fuera un anuncio de contrato previsto a condición de que incluya toda la información solicitada en el párrafo 25 de que se disponga.

TÍTULO 10: INFORMACIÓN SOBRE LOS CONTRATOS PREVISTOS

Pliego de condiciones

28. El pliego de condiciones facilitado a los proveedores deberá incluir toda la información necesaria para permitirles presentar ofertas adecuadas. Si esa información no se ha facilitado en el anuncio de contrato previsto, el pliego de condiciones incluirá al menos una descripción completa de la contratación pública, todas las condiciones de participación que deban cumplir los proveedores, todos los criterios que se considerarán para la adjudicación del contrato y cualquier otro término o condición, en particular las condiciones de pago.

29. Cuando las entidades contratantes no ofrezcan acceso directo y libre a todo el pliego de condiciones y su documentación complementaria por medios electrónicos, deberán facilitar sin demora el pliego de condiciones a petición de cualquier proveedor de otro Miembro.

30. Las entidades contratantes deberán responder rápidamente a toda solicitud razonable de información importante relativa al contrato previsto, a condición de que tal información no otorgue a ningún proveedor una ventaja sobre sus competidores.

Especificaciones técnicas

31. Al prescribir las especificaciones técnicas del servicio que se contrate, la entidad contratante, cuando proceda, deberá:

- a) formuladas a través de requisitos de resultados y función y no a través de características descriptivas o de diseño; y
- b) basarlas en normas internacionales, cuando existan, y de lo contrario en reglamentos técnicos nacionales, normas nacionales reconocidas, o códigos de construcción.

32. Cuando se usen características descriptivas o de diseño en las especificaciones técnicas, la entidad contratante incluirá, cuando proceda, las palabras "o equivalente" en el pliego de condiciones y considerará las ofertas de servicios equivalentes que pueda demostrarse que cumplen los requisitos de la contratación.

33. No se requerirán determinadas marcas de fábrica o de comercio o nombres comerciales, patentes, diseños o tipos particulares, ni determinados orígenes, fabricantes o proveedores, ni se hará referencia a ellos, a menos que no haya otra manera suficientemente precisa o inteligible de describir los requisitos del contrato y se haga figurar en el pliego de condiciones la expresión "o equivalente", u otra similar.

TÍTULO 11: CONDICIONES DE PARTICIPACIÓN

Disposiciones generales

34. Las condiciones para participar en un procedimiento de contratación pública no podrán ser discriminatorias y deberán limitarse a las que sean esenciales para garantizar que el proveedor potencial tiene la capacidad de cumplir los requisitos de la contratación pública y de ejecutar el contrato de que se trate.

35. Nada de lo dispuesto en el presente Anexo impedirá la exclusión de un proveedor por motivos tales como su quiebra o la presentación de declaraciones falsas o sentencia condenatoria por delito grave, por ejemplo, la participación en organizaciones criminales.

36. Las entidades contratantes reconocerán como proveedores cualificados a todos los proveedores que cumplan los requisitos de participación en un contrato previsto determinado. Las entidades contratantes basarán sus decisiones de calificación exclusivamente en los requisitos de participación que se hayan especificado por anticipado en el anuncio de contrato previsto o en el pliego de condiciones.

Licitación selectiva

37. La entidad contratante que desee hacer una licitación selectiva deberá invitar a los proveedores, en el anuncio de contrato previsto, a presentar una solicitud de participación; asimismo, deberá facilitar una descripción del contrato previsto, los requisitos de calificación, el nombre y la dirección de la entidad contratante y los plazos para la presentación de las solicitudes de participación.

38. Cuando un proveedor presente una solicitud de participación y todos los documentos requeridos relacionados con la solicitud dentro del plazo establecido en el párrafo 46, la entidad contratante, independientemente de que utilice o no una lista de uso múltiple, deberá examinar la solicitud y no podrá excluir la consideración del proveedor para la contratación alegando falta de tiempo para examinar la solicitud.

Listas de uso múltiple

39. La entidad contratante podrá mantener una lista de uso múltiple de proveedores, a condición de que publique anualmente un anuncio invitando a los proveedores interesados a formar parte de la lista, o haga accesible dicho anuncio de manera permanente por medios electrónicos en uno de los medios apropiados recogidos en la Lista de compromisos específicos.

40. El anuncio mencionado en el párrafo 39 deberá incluir al menos una descripción de los servicios para los que podrá utilizarse la lista, las condiciones de participación que deberán cumplir los proveedores, el nombre y la dirección de la entidad contratante y el período de validez de la lista, así como los medios utilizados para renovarla o ponerle fin.

41. Las entidades contratantes que establezcan listas de uso múltiple se asegurarán de que los proveedores pueden solicitar la calificación en todo momento, y de que todos los proveedores calificados figuran en las listas en un plazo razonablemente breve.

42. Las entidades que operen en el sector de los servicios públicos podrán utilizar un anuncio en el que inviten a los proveedores a postular para ser incluidos en la lista de uso múltiple como si fuera un anuncio de contrato previsto, a condición de que:

- a) el aviso recoja, además de la información exigida en el párrafo 40, toda la información exigida en el párrafo 25 de la que se disponga, así como una declaración en la que se especifique que constituye un anuncio de contrato previsto;
- b) la entidad contratante facilite rápidamente a los proveedores que hayan expresado interés en una contratación determinada suficiente información para permitirles valorar su interés en la contratación;
- c) los proveedores que hayan solicitado su inclusión en la lista de uso múltiple de conformidad con el párrafo 41 puedan presentar ofertas en una contratación determinada sólo si hay suficiente tiempo para examinar si satisfacen las condiciones de participación.

Información sobre las decisiones de las entidades contratantes

43. Las entidades contratantes deberán informar rápidamente al proveedor que solicite la calificación de su decisión sobre si el proveedor está calificado. Cuando una entidad contratante rechace la solicitud de calificación de un proveedor o deje de reconocer como calificado a un proveedor, deberá informarle y, si éste lo solicita, deberá proporcionarle rápidamente una explicación escrita de las razones de su decisión.

TÍTULO 12: PLAZOS

44. Los plazos establecidos por las entidades contratantes durante un proceso de contratación pública tendrán una duración apropiada para permitir que los proveedores puedan preparar y presentar solicitudes de participación, cuando proceda, y ofertas adecuadas conforme a la naturaleza y al grado de complejidad de la contratación pública, el grado previsto de subcontratación y el tiempo que normalmente se requiera para transmitir las ofertas por correo desde el extranjero o dentro del territorio nacional, así como la posibilidad de que las entidades contratantes envíen anuncios o faciliten el pliego de condiciones a través de medios electrónicos.

45. Excepción hecha de lo previsto en el párrafo 47, las autoridades contratantes deberán fijar un plazo mínimo de 40 días naturales entre la fecha de publicación del anuncio de contrato previsto y la fecha final de presentación de ofertas.

46. Cuando una entidad contratante exija a los proveedores el cumplimiento de requisitos de calificación para participar en una contratación, deberá fijar un plazo mínimo de 25 días naturales entre la fecha de publicación del anuncio de contrato previsto y la fecha final de presentación de las solicitudes de invitación a licitar, y un plazo mínimo de 40 días naturales entre la fecha de emisión de la invitación a licitar y la fecha final de presentación de ofertas.

47. En las circunstancias que se enumeran a continuación, las entidades contratantes podrán establecer un período de presentación de ofertas inferior a los plazos que figuran en los párrafos 45 y 46, a condición de que dicho plazo sea suficientemente largo para permitir a los proveedores preparar y presentar ofertas adecuadas y no sea en ningún caso inferior a 10 días naturales antes de la fecha final de presentación de ofertas:

- a) cuando se haya publicado un anuncio de contrato programado de conformidad con el párrafo 26 con 40 días de antelación como mínimo y 12 meses como máximo;
- b) cuando la entidad contratante contrate servicios comerciales podrá reducir el plazo que figura en el párrafo 45 a no menos de 15 días, a condición de que publique por

medios electrónicos, al mismo tiempo, tanto el anuncio de contrato previsto como el pliego de condiciones, y sea posible recibir las ofertas por medios electrónicos;

- c) cuando una situación de urgencia debidamente motivada por la entidad contratante haga imposible respetar los plazos especificados en los párrafos 45 y 46.

TÍTULO 13: NEGOCIACIÓN

48. Un Miembro podrá prever que las entidades contratantes celebren negociaciones:

- a) si se trata de contratos en los que hayan manifestado expresamente su intención de hacerlo en el anuncio de contrato previsto; o
- b) si de la evaluación efectuada se desprende que ninguna oferta es claramente la más ventajosa según los criterios concretos de evaluación establecidos en los anuncios o en el pliego de condiciones.

49. La entidad contratante:

- a) deberá asegurarse de que cualquier eliminación de licitadores en las negociaciones se lleve a cabo de conformidad con los criterios de evaluación establecidos en los anuncios y en el pliego de condiciones; y
- b) al término de las negociaciones, brindará a todos los participantes que no hayan sido eliminados un plazo máximo común para presentar nuevas ofertas y ofertas revisadas.

TÍTULO 14: LICITACIONES RESTRINGIDAS

50. A condición de no utilizar la presente disposición con el fin de evitar la competencia entre proveedores o de modo que discrimine a los proveedores de otros Miembros o proteja a los proveedores nacionales, las entidades contratantes podrán utilizar el procedimiento de licitación restringida únicamente en las siguientes circunstancias y con arreglo a aquellas condiciones de entre las siguientes que proceda aplicar:

- a) si no se modifican sustancialmente los requisitos del pliego de condiciones, cuando no se hayan presentado ofertas o ningún proveedor haya pedido que se acredite que cumple las condiciones de participación, o cuando no se hayan presentado ofertas que cumplan los requisitos esenciales del pliego de condiciones, o cuando ningún proveedor satisfaga las condiciones de participación;
- b) cuando sólo un proveedor concreto pueda suministrar los servicios y no haya alternativa razonable o no existan servicios alternativos por los siguientes motivos:
 - i) que lo solicitado es una obra de arte;
 - ii) por la protección de patentes, derechos de autor y otros derechos exclusivos;
 - iii) debido a la inexistencia de competencia por razones técnicas;
- c) para prestaciones adicionales del proveedor original de servicios que no estén incluidas en la contratación inicial cuando:

- i) no pueda cambiarse el proveedor de dichos servicios adicionales por razones económicas o técnicas, como requisitos de intercambiabilidad o interoperabilidad con equipos, programas informáticos, servicios o instalaciones existentes contratados en la contratación inicial; y
 - ii) una separación causaría inconvenientes significativos o una duplicación sustancial de costos para la entidad contratante;
- d) en la medida en que sea estrictamente necesario, cuando, por razones de extrema urgencia debidas a acontecimientos que la entidad contratante no podía prever, no sea posible obtener los servicios a tiempo mediante licitaciones públicas o selectivas;
- e) cuando una entidad contratante adquiera prototipos o un primer servicio desarrollado o creado a petición suya en el curso de un determinado contrato de investigación, experimentación, estudio o creación original y para su ejecución. La creación original de un primer servicio puede incluir su suministro en cantidad limitada con objeto de tener en cuenta los resultados de las pruebas en la práctica y de demostrar que el servicio se presta al suministro en gran escala satisfaciendo normas aceptables de calidad, pero no su suministro en gran escala para determinar su viabilidad comercial o para recuperar los gastos de investigación y desarrollo;
- f) en el caso de nuevos servicios consistentes en la repetición de servicios análogos que se ajusten al proyecto básico para el que se haya adjudicado el contrato inicial con arreglo a un método de licitación pública o selectiva y en relación con los cuales la entidad haya indicado en el anuncio del contrato previsto relativo a los servicios iniciales que en la adjudicación de contratos para los nuevos servicios podría recurrirse a un método de licitación restringida;
- g) en el caso de contratos adjudicados al ganador de un concurso de proyectos, siempre que:
 - i) el concurso se haya organizado de forma compatible con los principios del presente Anexo, especialmente en lo que respecta a la publicación de un anuncio de contrato previsto; y
 - ii) los participantes sean sometidos a un jurado independiente con objeto de adjudicar los correspondientes contratos a los ganadores.

51. Los Miembros deberán garantizar que, siempre que se utilice la licitación restringida, la entidad contratante elaborará un expediente o preparará un informe por escrito en el que justificará específicamente la adjudicación del contrato.

TÍTULO 15: TRAMITACIÓN DE LAS OFERTAS Y ADJUDICACIÓN DE LOS CONTRATOS

52. Las entidades contratantes recibirán y abrirán todas las ofertas de los proveedores con un procedimiento y condiciones que garanticen el respeto de los principios de transparencia y no discriminación.

53. Para que una oferta pueda ser tomada en consideración a efectos de la adjudicación, tendrá que cumplir, en el momento de la apertura, los requisitos esenciales estipulados en los anuncios o en el pliego de condiciones, y ser presentada por un proveedor que cumpla las condiciones de participación.

54. Salvo que la entidad contratante determine que la adjudicación del contrato es contraria al interés público, adjudicará el contrato al proveedor que se haya determinado que tiene plena capacidad para ejecutar el contrato y cuya oferta sea la más baja o se considere la más ventajosa sobre la base exclusivamente de las prescripciones o los criterios de evaluación establecidos en los anuncios o en el pliego de condiciones. En este último caso, los criterios de adjudicación estarán vinculados al objeto del contrato público de que se trate y podrán incluir, entre otros, la calidad, el precio, el valor técnico, las características medioambientales, el coste de funcionamiento, la rentabilidad, el servicio posventa y la asistencia técnica y el plazo de entrega.

55. Las entidades contratantes no deberán cancelar una contratación ni modificar los contratos adjudicados de modo que se eludan las obligaciones del presente Anexo.

TÍTULO 16: TRANSPARENCIA DE LA INFORMACIÓN RELATIVA A LA CONTRATACIÓN

56. Las entidades contratantes informarán sin demora a los licitadores de las decisiones relativas a la adjudicación del contrato; dicha información se facilitará por escrito si así se solicita. Previa solicitud, las entidades contratantes informarán a los licitadores eliminados de las razones por las que su oferta ha sido rechazada y de las características y ventajas relativas de la oferta seleccionada.

57. Una vez adjudicado el contrato, las entidades contratantes publicarán un anuncio en un medio designado oficialmente, que podrá ser electrónico o impreso. El anuncio incluirá, como mínimo, la descripción de los servicios contratados, el nombre y la dirección de la entidad contratante, el nombre y dirección del licitador elegido, el valor de la oferta elegida y la fecha de adjudicación.

TÍTULO 17: EXAMEN NACIONAL

58. Cada Miembro deberá establecer un procedimiento de examen administrativo o judicial oportuno, eficaz, transparente y no discriminatorio, mediante el cual los proveedores puedan impugnar los incumplimientos del presente Anexo en una contratación abarcada en la que tengan o hayan tenido interés. Las normas de procedimiento para las impugnaciones estarán recogidas por escrito y estarán a disposición del público.

59. Si un proveedor presenta, en el contexto de una contratación abarcada en la que tiene o ha tenido interés, una reclamación basada en la existencia de una infracción del presente Anexo, los Miembros alentarán a dicho proveedor y a la entidad contratante a que traten de resolver esa reclamación mediante consultas. La entidad contratante examinará de forma imparcial y en tiempo oportuno tal reclamación de un modo que no sea perjudicial para la participación del proveedor en contrataciones en curso ni futuras, ni para los derechos del proveedor de solicitar medidas correctivas de conformidad con el procedimiento de examen administrativo o judicial.

60. Se concederá al proveedor un período de tiempo suficiente para preparar y presentar una impugnación, el cual en ningún caso será inferior a 10 días contados a partir del momento en que el fundamento de la reclamación haya sido conocido por el proveedor o en que razonablemente debió haber sido conocido por éste.

61. Cada Miembro establecerá o designará al menos una autoridad administrativa o judicial imparcial, independiente de sus entidades contratantes, para recibir y revisar las impugnaciones presentadas por los proveedores con respecto a una contratación pública abarcada.

62. Cuando una impugnación de un proveedor sea inicialmente revisada por un órgano distinto de la autoridad indicada en el párrafo 61, el Miembro garantizará que el proveedor pueda apelar la decisión inicial ante una autoridad administrativa o judicial imparcial que sea independiente de la entidad contratante que es objeto de la impugnación.

63. Cuando el órgano de examen no sea un tribunal, sus actuaciones estarán sometidas a revisión judicial o se ajustarán a un procedimiento que asegure que:

- a) la entidad contratante responda por escrito a la impugnación y revele todos los documentos pertinentes al órgano de examen;
- b) los participantes en las actuaciones tengan derecho de audiencia antes de que el órgano de examen tome la decisión sobre la impugnación;
- c) los participantes en las actuaciones tengan acceso a todas las actuaciones;
- d) se faciliten por escrito y oportunamente las decisiones o recomendaciones sobre las impugnaciones de los proveedores, con una explicación del fundamento de cada decisión o recomendación.

64. Cada Miembro adoptará procedimientos de impugnación que aseguren:

- a) medidas provisionales rápidas para mantener las posibilidades del proveedor de participar en la contratación. Dichas medidas provisionales podrán tener por efecto la suspensión del proceso de contratación. Sin embargo, los procedimientos podrán prever la posibilidad de que al decidir si deben aplicarse esas medidas se tengan en cuenta las consecuencias desfavorables de amplio alcance que puedan tener para los intereses afectados, incluido el interés público. Cuando concurren esas circunstancias, debe consignarse por escrito la causa justa para no adoptar esas medidas; y
 - b) una medida correctiva, cuando el órgano de examen determine que ha habido una infracción del presente Anexo, o una compensación por los daños o perjuicios sufridos, que podrá limitarse a los gastos de la preparación de la oferta o a los gastos derivados de la impugnación.
-