



INFORME DE LEGALITAT DE L'EXPEDIENT DE CONTRACTACIÓ 1960/2020

Vistos els plecs de clàusules administratives i tècniques que han de regir la següent licitació:

SUBMINISTRAMENT PER LLOGUER D'INFRAESTRUCTURES, DECORACIONS I ELEMENTS D'AMBIENTACIÓ PER A L'ORNAMENTACIÓ D'UN ESPAI PER A SITUAR ELS REIS MAGS EN SUBSTITUCIÓ DE LA CAVALCADA DE REIS 2021

S'emet informe de control de la legalitat del seu contingut, així com del procediment de licitació i d'aquelles altres qüestions que son de rellevància en el present expedient. L'informe es centra en els següents aspectes:

1. *Tipologia del contracte i competència municipal.*
2. *Inici de l'expedient.*
3. *Existència del crèdit adequat i suficient.*
4. *Competència de l'òrgan de contractació.*
5. *Necessitat de la contractació.*
6. *Objecte del contracte i lots*
7. *Justificació del termini del contracte.*
8. *Preu del contracte.*
9. *Determinació del procediment de licitació.*
10. *Solvència dels licitadors.*
11. *Contingut mínim del plec de clàusules administratives.*
12. *Regulació de la Mesa de Contractació.*
13. *Criteris d'adjudicació del contracte.*
 - 13.1. *Ponderació dels criteris.*
 - 13.2. *Vinculació dels criteris a l'objecte del contracte, formulació i no infracció de la lliure concurrència.*
 - 13.3. *Les fórmules dels criteris d'adjudicació.*
 - 13.4. *Separació de la documentació a puntuar d'acord amb els criteris subjectius / objectius, i valoració en els moments processals oportuns.*
 - 13.5. *Comitè d'experts.*
 - 13.6. *L'oferta econòmica i l'establiment de baixes anormals o desproporcionades.*
14. *Modificació del contracte.*
15. *Contingut del plec de condicions tècniques i condicions especials d'execució.*
16. *Clàusules socials, ètiques i mediambientals en els plecs de condicions.*



1.- Tipologia del contracte i competència municipal .

D'acord amb l'objecte del contracte que figura descrit en el plec de condicions tècniques, aquest es tracta d'un contracte de Subministraments, en tractar-se d'una prestació que es correspon amb el que estableix l'art. 16.1. de la LCSP o 16.3.a), b), c) o d) de la LCSP.

L'objecte del contracte, que consisteix en el SUBMINISTRAMENT PER LLOGUER D'INFRAESTRUCTURES, DECORACIONS I ELEMENTS D'AMBIENTACIÓ PER A L'ORNAMENTACIÓ D'UN ESPAI PER A SITUAR ELS REIS MAGS EN SUBSTITUCIÓ DE LA CAVALCADA DE REIS 2021 és de competència municipal en virtut de l'art. 25.2.m) de la Llei 7/1985, reguladora de les bases de règim local (equivalents en TRLMRLCat).

2.- Inici de l'expedient.

L'ordre d'iniciació de l'expedient prevista en l'article 116 de la LCSP la constituirà el decret d'aprovació de l'expedient, amb el qual s'aprovarà també la despesa del contracte. Es compleix així amb el que estableix l'Informe 31/2005, de 29 de juny, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de l'Estat, en el sentit que l'inici de l'expedient de contractació no requereix acord exprés de l'òrgan de contractació doncs aquest acte es produirà en el moment d'aprovació de l'expedient. Aquesta resolució haurà de ser publicada en el perfil de contractant d'acord amb el que estableix l'art. 117 LCSP.

3.- Existència del crèdit adequat i suficient.

El contracte objecte d'aquest informe es pot acollir al que estableix la Disposició Addicional Tercera paràgraf segon de la LCSP, en el sentit que es podran tramitar anticipadament els contractes l'execució material dels quals hagi de començar en l'exercici següent o aquells el finançament dels quals depengui d'un préstec, un crèdit o una subvenció sol·licitada a una altra entitat pública o privada, sometent l'adjudicació a la condició suspensiva de l'efectiva consolidació dels recursos que han de finançar el contracte corresponent¹.

4.- Competència de l'òrgan de contractació.

D'acord amb el que disposa la Disposició Addicional Segona de la LCSP, vist el valor estimat del contracte i la seva durada, i tenint present el cartipàs municipal, correspon al regidor delegat de l'Àrea d'Hisenda i Recursos Generals la competència relativa a l'aprovació del present expedient.

¹

«La DA 3a.2 resol la limitació prevista en els apartats 5 i 6 de l'article 173 del TRLHL d'adquisició de compromisos de despeses sense que existissin documents fefaents que acreditessin compromisos fers d'aportació, en el cas d'ajudes, subvencions, donacions o altres formes de cessió de recursos per tercers atenent a les previsions inicials del pressupost a efectes del seu anivellament i fins l'import previst en els estats d'ingressos en ordre a l'afectació dels mateixos recursos en la forma prevista per la llei, o en el seu cas, a les finalitats específiques d'aportacions a realitzar.

Aquesta limitació comportava el reparament de l'interventor, per d'incompliment del requisit d'existència de crèdit al no tenir document fefaents que acreditessin compromisos fers d'aportació de recursos afectats en el cas d'ajudes, subvencions, donacions o altres formes de cessió de recursos per tercers que fiancessin els crèdits de despeses, ja que comportava la nul·litat de l'acte de compromís de despesa per manca de disponibilitat de la despesa» (3ª jornada d'actualització local CSITAL de Barcelona, Mª Petra Sáiz).



5.- Justificació de la necessitat del contracte.

D'acord amb l'article 28.1 de la LCSP, *“Las entidades del sector público no podrán celebrar otros contratos que aquellos que sean necesarios para el cumplimiento y realización de sus fines institucionales. A tal efecto, la naturaleza y extensión de las necesidades que pretenden cubrirse mediante el contrato proyectado, así como la idoneidad de su objeto y contenido para satisfacerlas, cuando se adjudique por un procedimiento abierto, restringido o negociado sin publicidad, deben ser determinadas con precisión, dejando constancia de ello en la documentación preparatoria, antes de iniciar el procedimiento encaminado a su adjudicación”*.

En l'expedient figura informe del tècnic redactor del plec de condicions tècniques relatiu a la necessitat de celebrar el contracte, el qual expressa l'objecte, el valor estimat, el pressupost de licitació, els criteris d'adjudicació i altres qüestions tècniques vinculades a l'objecte del contracte que estan recollides en el plec de clàusules administratives. A més, en el citat informe es justifica la decisió de no dividir en lots l'objecte del contracte i la necessitat de contractar aquest subministrament.

6.- Objecte del contracte i lots.

Com a conseqüència del que estableix l'art. 28 de la LCSP, els contractes han de complir amb les següents condicions:

- Vinculació a la realització dels fins institucionals propis de l'ens.
- Planificació de les actuacions. Definició prèvia de la naturalesa i extensió de les necessitats que pretenen cobrir-se a través de la contractació.
- Adequació de l'objecte del contracte a la satisfacció de les necessitats públiques. Idoneïtat del seu contingut.
- Eficiència que permeti obtenir el resultat més adequat amb el menor cost possible.

L'art. 35.1 LCSP estableix com a contingut mínim del contracte la definició del seu objecte, el qual d'altra banda ha de ser determinat² d'acord amb el que disposa l'art. 99 LCSP, podent-se

²Així es manifesta també la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma d'Aragó en el seu Informe 1/2017, d'1 de febrer, el qual afegeix el següent:

«En cuanto a la exigencia de que el objeto del contrato sea «determinado», el Tribunal Administrativo de Contratos Públicos de Aragón (TACPA), en su Acuerdo 44/2012, de 9 de octubre, ha precisado que la necesidad de determinación del conjunto de prestaciones que constituyen el objeto del contrato «... responde al cumplimiento de los principios de transparencia, fomento de la concurrencia, pero también de eficacia y eficiencia». En definitiva, como concluye el TACPA en su acuerdo 84/2015, de 10 de agosto, el objeto del contrato «son las obligaciones que él crea, y esas obligaciones es, a su vez, tienen por objeto prestaciones (sea de dar cosas, de hacer o de no hacer) que constituyen el objeto de la ejecución del contrato. Esta es la razón de que todas las entidades comprendidas dentro del ámbito de aplicación de la legislación de contratos del sector público tengan la obligación de determinar y dar a conocer de forma clara las prestaciones que serán objeto de adjudicación. Cualquier acepción genérica o confusa, comporta para el licitador inseguridad jurídica».

Dando un paso adicional, podemos distinguir dos aspectos:

- El objeto del contrato debe ser «completo». Esta exigencia deriva de la propia naturaleza de la contratación pública y los fines a que sirve (satisfacción de necesidades públicas). (...)

- Por otra parte, el objeto del contrato debe responder adecuadamente a los principios que rigen la contratación pública, permitiendo su plena aplicación. En este sentido, el artículo 18 de la Directiva 2014/24/UE, al regular los «Principios de la contratación», afirma:

«1. Los poderes adjudicadores tratarán a los operadores económicos en pie de igualdad y sin discriminaciones, y actuarán de manera transparente y proporcionada. La contratación no será concebida con la



aquest «definir en atenció a les necessitats o funcionalitats concretes que es pretenen satisfer, sense tancar l'objecte del contracte a una solució única» (art. 99.1).

El plec de condicions tècniques descriu suficientment l'objecte del contracte.

Revisats els diferents expedients de contractació que es tramiten per aquest Ajuntament, cal posar de manifest que, a criteri dels sotasignants, caldria licitar conjuntament aquest subministrament amb l'expedient que fa referència al servei de producció i execució tècnica i artística de l'espectacle infantil de la festa de Reis, mitjançant un procediment obert simplificat per lots. No obstant l'anterior, es cert que amb el procediment simplificat sumari es garanteix la publicitat.

En compliment del que estableix l'art. 99 LCSP, l'informe de necessitat del contracte justifica en motius tècnics que el seu objecte no es pot dividir en lots.

7.- Justificació del termini de durada del contracte.

En els plecs de condicions figura expressat el termini de lliurament del subministrament, el qual, sense que hi hagi indicació legal al respecte, sembla adequat i suficient per tal de dur a terme l'objecte del contracte.

8.- Determinació del preu del contracte.

D'acord amb l'art. 100.2 de la LCSP, “En el momento de elaborarlo, los órganos de contratación cuidarán de que el presupuesto base de licitación sea adecuado a los precios del mercado. A tal efecto, el presupuesto base de licitación se desglosará indicando en el pliego de cláusulas administrativas particulares o documento regulador de la licitación los costes directos e indirectos y otros eventuales gastos calculados para su determinación. En los contratos en que el coste de los salarios de las personas empleadas para su ejecución formen parte del precio total del contrato, el presupuesto base de licitación indicará de forma desglosada y con desagregación de género y categoría profesional los costes salariales estimados a partir del convenio laboral de referencia”.

D'acord amb la Resolució núm. 24/2016 del Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid, de 12 de febrer, “(...) La adecuada determinación del precio contractual es un elemento esencial para la conformación de la voluntad de las partes del contrato administrativo que permite garantizar tanto a la Administración como al contratista una correcta ejecución de las prestaciones objeto del contrato, ya que permite establecer la justa correspondencia entre los derechos y obligaciones asumidas por cada una de las partes. La Recomendación 2/1997, de 6 de mayo, de la Junta Consultiva de Contratación Administrativa de la Comunidad de Madrid insiste en que “hay que tener presente la obligación que establece

intención de excluirla del ámbito de aplicación de la presente Directiva ni de restringir artificialmente la competencia. Se considerará que la competencia está artificialmente restringida cuando la contratación se haya concebido con la intención de favorecer o perjudicar indebidamente a determinados operadores económicos».

De modo específico ello supone que la definición del objeto de los contratos públicos debe respetar el cumplimiento de los siguientes principios:

- Igualdad, a fin de garantizar un tratamiento igualitario y no discriminatorio a los aspirantes y candidatos*
- Transparencia*
- Publicidad*
- Concurrencia*
- Proporcionalidad».*



la Ley de que, a la hora de determinar el precio de los contratos, se procure que éste sea adecuado al mercado”, e igualmente incide en el informe 19/1997, de 16 de diciembre, señala que la “primera y más importante premisa a tener en cuenta sobre el precio de todo contrato que celebre la Administración es que sea cierto y adecuado al mercado (...). El desequilibrio económico o la incorrecta determinación del precio del contrato pueden ocasionar un grave perjuicio para el interés público, ya que se aumentan significativamente las posibilidades de ejecuciones inadecuadas de las prestaciones objeto del contrato que pueden dar lugar a la resolución del contrato.

Los órganos de contratación deberán, tanto al determinar los presupuestos de los contratos, como al establecer las prestaciones y contraprestaciones entre la Administración y el contratista, realizar los estudios económicos necesarios que permitan garantizar que el precio del contrato sea el adecuado al mercado, incorporando dichos estudios como parte de los expedientes de contratación.

Dichos estudios deberán ajustarse, a los sistemas de determinación del presupuesto establecidos, en su caso, por la legislación contractual para los diferentes tipos de contratos, debiendo en todo caso presentar un nivel de desagregación suficiente, para permitir una valoración adecuada de las prestaciones objeto del contrato, hacer posible un adecuado control del gasto público y facilitar una correcta presentación de ofertas por las empresas al poseer una información más detallada sobre el presupuesto contractual, o en su caso de las contraprestaciones que recibirá por la ejecución del contrato (...).”.

L'article 309.1 primer paràgraf LCSP estableix el següent: “*El pliego de cláusulas administrativas establecerá el sistema de determinación del precio de los contratos de servicios, que podrá estar referido a componentes de la prestación, unidades de ejecución o unidades de tiempo, o fijarse en un tanto alzado cuando no sea posible o conveniente su descomposición, o resultar de la aplicación de honorarios por tarifas o de una combinación de varias de estas modalidades”.*

a) En el plec de condicions tècniques que figura en l'expedient, el pressupost del contracte es troba desglossat en preus unitaris que obeeixen a components tècnics de la prestació.

En compliment del que disposa l'art. 101.5 LCSP, la composició d'aquest valor estimat figura detallada en el plec de clàusules administratives particulars.

9.- Determinació del procediment de licitació.

D'acord amb el valor estimat del contracte i la seva durada, el procediment de licitació utilitzat a aquest expedient és el procediment obert simplificat sumari perquè es tracta d'un contracte de subministrament el valor estimat del qual és igual o inferior a l'import de 35.000,00 € (art. 159.6 LCSP), requerint-se només la publicació de l'anunci de licitació en el perfil de contractant per un termini no inferior a 10 dies hàbils comptadors a partir del dia següent a la publicació de l'anunci (art. 159.2 i 3 LCSP).

S'hauran d'aplicar les especialitats procedimentals que apareixen al llarg de l'art. 159 LCSP, i en especial les que apareixen en el paràgraf 6è de l'esmentat precepte, en tractar-se d'un contracte de serveis de valor estimat inferior a 35.000,00 €.

Cal posar de manifest novament allò comentat a l'apartat 6 del present informe en relació a que, a criteri dels sotasignants, caldria licitar conjuntament aquest subministrament amb l'expedient



que fa referència al servei de producció i execució tècnica i artística de l'espectacle infantil de la festa de Reis, mitjançant un procediment obert simplificat per lots.

D'altra banda, la tramitació d'aquest procediment és ordinària.

10. Solvència dels licitadors.

Pel que fa a la solvència que s'exigeix als licitadors en els plecs de condicions, tractant-se d'un contracte de serveis el valor estimat del qual és inferior a l'import de 35.000,00 € (art. 159.6 LCSP), i que es tramita com a procediment obert simplificat sumari, s'eximeix als licitadors de l'acreditació de la solvència econòmica i financera i tècnica o professional (159.6.b) LCSP).

11. Contingut del plec de clàusules administratives.

El contingut del plec de clàusules administratives incorpora els següents aspectes que venen recollits en l'art. 122.2 i 122.3 LCSP:

- Criteris d'adjudicació del contracte.
- Consideracions socials, laborals i ambientals que s'estableixin ja sigui com a criteris de solvència, com a criteris d'adjudicació o com a condicions especials d'execució.
- Pactes i condicions definidores dels drets i obligacions de les parts del contracte (remissió al plec de condicions tècniques, a part del règim general que sí figura en el plec administratiu).
- Previsió de la cessió del contracte.
- Obligació de l'adjudicatari de complir amb les condicions salarials dels treballadors conforme al conveni col·lectiu sectorial d'aplicació.
- Resta d'exigències previstes per la LCSP.
- Penalitats pels casos d'incompliment o de compliment defectuós de les prestacions objecte del contracte.

12. Regulació de la Mesa de Contractació.

En els procediments simplificats sumaris és potestativa la constitució de Mesa de Contractació per aplicació de l'art. 326.1 LCSP i en aquest contracte no existeix aquesta constitució, així que la valoració es durà a terme per la persona tècnica responsable de l'execució del contracte, tal i com permet l'article 159.6. d) LCSP.

13. Criteris d'adjudicació del contracte.

D'acord amb l'art. 145 LCSP, l'adjudicació dels contractes es realitzarà utilitzant una pluralitat de criteris d'adjudicació en base a la millor relació qualitat-preu, la qual s'avaluarà d'acord amb criteris econòmics i qualitatius (els quals, podran incloure aspectes mediambientals o socials, vinculats a l'objecte del contracte, que es defineixen en aquest precepte).

13.1. Ponderació dels criteris.

Vist que s'estableixen diversos criteris d'adjudicació, s'informa que tractant-se d'un procediment obert simplificat sumari, la totalitat dels criteris que fan referència a característiques de l'objecte



del contracte poden valorar-se mitjançant xifres o percentatges obtinguts a través de la mera aplicació de les fórmules establertes en els plecs de condicions, respectant-se així les condicions que imposa l'art. 159.6.c) LCSP respecte els criteris d'adjudicació en els procediments oberts simplificats sumaris.

13.2. Vinculació dels criteris a l'objecte del contracte, formulació i no infracció de la lliure concurrència (art. 145.5 LCSP).

Els criteris d'adjudicació establerts en els plecs de condicions estan vinculats a l'objecte del contracte ja que es refereixen a les prestacions que han de realitzar-se en virtut de l'esmentat contracte, no essent aliens per tant al seu contingut prestacional.

D'altra banda, s'han formulat de manera objectiva, amb respecte als principis d'igualtat, no discriminació, transparència i proporcionalitat.

Han estat ben definits i no són discrecionals, amb respecte també a la doctrina i jurisprudència especialitzada en la matèria com per exemple la *Resolució 10/2016 del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic*, de data 9 de febrer de 2016, que estableix el següent:

«Definir uns criteris de valoració no és necessàriament ni únicament indicar-los a mode de detall en apartats i subapartats amb la puntuació assolible corresponent, sinó fonamentalment definir què és el que es vol prioritzar en la valoració de les ofertes (a més de totes les portades a col·lació, Resolució núm. 194/2015).

En definitiva, detallar els criteris de valoració no és convertir-los necessàriament en "automàtics".

Tant detallats han de ser els criteris de valoració "automàtics" com els criteris de valoració "discrecionals" o dependents d'un judici de valor. En això no distingeix l'article 150 del TRLCSP. Simplement es tracta de concretar "què" es valorarà, d'entre les possibilitats que, a mode numerus apertus, indica l'article 150.1 del TRLCSP. Altrament, tal com es va subratllar en la Resolució núm. 150/2015, els criteris del PCAP esdevenen "una llista oberta a la inventiva de cada proposta licitadora i brinden a l'òrgan de valoració de les ofertes d'una vetada llibertat il·limitada per a l'emissió del judici de valor i, amb aquest, una llibertat absoluta d'elecció entre les ofertes que es presentin (per totes, Sentència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea de 4 de desembre de 2003, assumpte C-448/01, EVN i Wienstrom) procliu a determinar indefensió a la resta dels participants en la licitació".

No s'observa que la formulació d'aquests criteris atempti contra els principis de lliure concurrència entre els licitadors, permetent per tant que les ofertes puguin ser avaluades en condicions de competència efectiva.

13.3. Les fórmules dels criteris d'adjudicació (a justificar en l'expedient, art. 146.2 LCSP).

- Fórmula per puntuar l'oferta econòmica: es tracta d'una fórmula proporcional que atorga la major puntuació a l'oferta més econòmica, i la menor puntuació a la menys econòmica, puntuant-se de manera proporcional les ofertes intermitges. No s'observa per tant que hi hagi un llinar a partir del qual una baixa econòmica no obtingui més puntuació, la qual cosa podria infringir els principis de lliure concurrència. La Junta Consultiva de Contractació Administrativa d'Aragó, en l'Informe 6/2014, argumenta que no és possible que a partir d'una distància respecte el pressupost base de licitació ja no puntuïn les rebaixes en el preu (no es pot donar la mateixa puntuació a la més barata i a altres en un espai similar). Així mateix, el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals, en la Resolució núm. 04/2016, considera contrària a dret una fórmula que



a partir d'un marge de baixa de preu ja puntua de forma inapreciable. Aquestes situacions no es produeixen en l'expedient objecte d'aquest informe.

D'altra banda, la Resolució nº 681/2016, de 9 de setembre, es manifesta de la següent manera: *"La Resolución 542/2015 de este Tribunal pone de manifiesto en relación con las fórmulas matemáticas lo siguiente: "Y así, señalaremos que ni el TRLCSP ni su normativa de desarrollo contienen una pauta a la que deba atenerse el órgano de contratación a la hora de concretar el criterio de evaluación de las ofertas económicas, si bien es claro que necesariamente habrá de recibir la puntuación más alta el licitador que oferte un precio inferior y la más baja la que presente el superior (cfr.: Resolución del Tribunal Administrativo de Contratación Pública de Madrid 173/2014 e Informe 16/2013 Junta Consultiva de Contratación Administrativa de la Comunidad Autónoma de Aragón). Ello es consecuencia del respeto a los principios que han de observarse en el ámbito de la contratación pública, tales como el de control de gasto y de eficiencia (artículos 1, 22, 333.2 y DA 16ª TRLCSP), según señalan, entre otros, los Informes 4/2011 de la Junta consultiva de Contratación Administrativa y el nº 874 del Tribunal de Cuentas (pág. 196). Al mismo resultado, en fin, conduce el artículo 150.1 TRLCSP, "in fine" (y, en idéntico sentido, artículo 53.1.b Directiva 2004/18/CE) en la medida en que prevé que cuando el único criterio de adjudicación sea el precio, éste deberá ser "el del precio más bajo", regla ésta que debe observarse cuando, junto al precio, se introducen otros criterios de adjudicación. Apuntábamos en dicha ocasión -y repetimos hoy- que se han venido considerando como contrarias al principio de economía en la gestión de recursos públicos fórmulas que atribuyan mayor puntuación a las ofertas que no sean las más económicas como cuando se tiene en cuenta la relación de la oferta con la baja media (cfr.: Informes del Tribunal de Cuentas nº 958 -pág. 77-, nº 1011 -pág. 128-), las que establecen umbrales de saciedad, más allá de los cuales los licitadores no perciben una puntuación superior (cfr.: Informes del Tribunal de Cuentas nº 889 -pág. 101-, nº 9423 -pág. 31- y nº 955 -pág. 209-), las que reducen significativamente los márgenes entre las ofertas más caras y las más económicas (cfr.: Informes del Tribunal de Cuentas nº 1009 -pág. 88-, nº 1031 -página 107-) y, a la inversa, las que magnifiquen diferencias económicas mínimas (cfr.: Informe de Tribunal de Cuentas nº 1011 -págs. 121, 211-212, 280-) o, en fin, aquellas que supongan atribuir una puntuación a todo licitador por el mero hecho de presentar oferta (cfr.: Informe del Tribunal de Cuentas nº 839 -pág. 118-). Concluimos entonces y hoy reiteramos que: <> No creemos, en consecuencia, que el Derecho Comunitario o el Derecho interno impongan indefectiblemente la utilización de un método proporcional puro en la evaluación de la oferta económica. Ni el tenor del artículo 150 TRLCSP ni el del artículo 53 de la Directiva 2004/18/CE abonan tal tesis, pues, de haber sido esa la intención del legislador, lo razonable es pensar que habría incluido una advertencia en tal sentido, siquiera sea por la importante modificación que ello entrañaría respecto de la normativa -estatal y comunitaria- precedente".*

El Tribunal de Comptes, d'altra banda, ha informat que no és correcte l'ús de fórmules per valorar el preu en funció de la proporció existent entre les baixes econòmiques de les ofertes presentades

³«En dos contratos fueron incluidos en los pliegos de cláusulas «umbrales de saciedad» en la valoración del criterio precio (de entre el 10% y el 25%), es decir, topes máximos para la valoración de las bajas económicas ofertadas por los licitadores, respecto del presupuesto de licitación de los contratos, lo que implicó, de facto, una renuncia automática del órgano de contratación a la posibilidad de obtener una mayor economía, sin comprobar antes la viabilidad de las ofertas económicas presentadas, tal y como prevén los artículos 83 y 86 del TRLCAP y 136 de la LCSP, para el caso de que una oferta, excesivamente baja respecto del precio de licitación, estuviera incurso en presunción de temeridad, de conformidad con los parámetros objetivos previstos en el propio PCAP».



pels licitadors, prescindint del valor relatiu que la pròpia baixa representi respecte del preu de licitació. A tall d'exemple els Informes 942⁴ de l'any 2008 i 955⁵ de l'any 2009.

En l'expedient objecte d'aquest informe, la fórmula que es proposa donarà la puntuació màxima en punts a l'oferta econòmica i la resta de les ofertes es puntuaran en relació proporcional al percentatge d'increment o desviació sobre la proposició més econòmica, per la qual cosa s'informa favorablement la seva inclusió en el plec de condicions.

13.4. Separació de la documentació a puntuar d'acord amb els criteris subjectius / objectius, i valoració en els moments processals oportuns.

Atès que tots els criteris d'adjudicació són objectius, tota l'oferta es pot contenir en un sol sobre.

13.5. Comitè d'experts.

Aquest es troba regulat en l'art. 146.2.a) de la LCSP, per als supòsits en què la ponderació dels criteris subjectes a judici de valor sigui superior a la dels criteris automàtics o objectius. Atès que no és el cas del present expedient, la constitució d'aquest comitè no és preceptiva.

13.6. L'oferta econòmica i l'establiment de baixes anormals o desproporcionades.

En el plec de clàusules administratives es determina un model d'oferta econòmica que es correspon amb el model de determinació del preu del contracte, per tant d'igual manera que aquest preu del contracte es determina en base a preus unitaris, en l'oferta econòmica també hauran d'expressar-se els corresponents preus unitaris a partir dels quals es determinarà un preu total del contracte.

Pel que fa a les baixes anormals o desproporcionades, atès que s'utilitzen una pluralitat de criteris d'adjudicació per valorar el contracte, els plecs de condicions estableixen els paràmetres a partir dels quals una oferta es pot considerar anormal o desproporcionada, i es determina en funció d'un percentatge econòmic a aplicar a la mitjana de les ofertes econòmiques presentades.

L'òrgan de contractació és qui té la responsabilitat d'identificar quines ofertes incorren en presumpta temeritat i qui ha de requerir que aquesta es justifiqui, en relació als valors que s'esmenten en l'art. 149.4 de la LCSP. L'òrgan de contractació s'assessorarà lògicament amb l'aportació dels informes tècnics que siguin necessaris per part dels responsables municipals.

14. Modificacions del contracte.

A part del règim de modificacions contractuals no previstes en els plecs de condicions, en aquest contracte no es preveu cap tipus de modificació.

⁴«Con este sistema pueden obtener esa máxima puntuación tanto bajas insignificantes como otras que supongan verdaderas economías (...) no resulta acorde con el principio de eficiencia aplicable en la ejecución del gasto público».

⁵«Puede dar lugar a que pequeñas diferencias en las bajadas económicas ofertadas por las empresas den como resultado diferencias desproporcionadas en la puntuación obtenida. Este sistema, si bien permite una correcta ordenación de las ofertas en función del precio, sin embargo, no resulta adecuado para la ponderación del criterio precio con respecto de los restantes criterios de adjudicación, en virtud de lo dispuesto en el artículo 134 de la LCSP».



15. Contingut del plec de condicions tècniques i condicions especials d'execució.

a) D'acord amb el que exigeix l'art. 124 de la LCSP, consta el plec de condicions tècniques particulars en l'expedient, plec que serà sotmès també a aprovació prèvia a la licitació del contracte. En compliment del que estableix l'art. 126.1 de la LCSP, no s'observa cap condició tècnica que dificulti als licitadors l'accés a la licitació en condicions d'igualtat⁶, ni l'existència de cap obstacle injustificat a l'obertura de la contractació pública a la competència⁷.

No s'observa cap condició que suposi una restricció dels criteris d'accessibilitat universal i de disseny per a totes les persones.

b) El plec de clàusules tècniques no incorpora un règim de drets i obligacions específic, la qual cosa hagués estat aconsellable, tot i figurar en el plec de clàusules administratives un règim genèric de drets i obligacions que preveu la legislació per a la generalitat dels contractes.

D'altra banda, figuren en el plec un règim sancionador per al cas que el contracte es compleixi defectuosament i/o per al cas que s'incompleixin els compromisos o les condicions especials d'execució del contracte que han estat establertes, tot d'acord amb l'art. 192 LCSP.

c) Pel que fa a les condicions especials d'execució, que es defineixen a l'art. 202 LCSP, s'observa que figura com a mínim en el plec de clàusules administratives una de les previstes en l'art. 202.2 LCSP, tal i com exigeix aquell precepte, tractant-se d'una condició social que té com a finalitat garantir la seguretat i la protecció de la salut en el lloc de treball i el compliment dels convenis col·lectius sectorial i territorials aplicables.

Aquestes condicions estan vinculades a l'objecte del contracte i no són discriminatòries, essent compatibles amb el dret comunitari. Hauran d'incloure's en l'anunci de licitació.

⁶La Resolució núm. 479/2015 del TACRC estableix que «las prescripciones técnicas no pueden servir en la práctica para predeterminar el resultado de la licitación, exigiendo requisitos que de entrada ya se conoce que sólo va a poder cumplir un licitador».

⁷El considerand 74 de la Directiva 2014/24/UE estableix que les especificacions tècniques elaborades pels compradors públics han de permetre l'obertura de la contractació pública a la competència, així com l'assoliment dels objectius de sostenibilitat, per la qual cosa, en redactar aquestes especificacions tècniques cal evitar que limitin artificialment la competència mitjançant requisits que afavoreixin a un determinat operador econòmic, reproduint característiques clau dels subministraments, serveis o obres que habitualment ofereix dit operador.



16. Clàusules socials, ètiques i mediambientals en els plecs de condicions.

L'Ajuntament de Sant Adrià de Besòs ha aprovat una guia orientativa per l'aplicació d'aquesta tipologia de clàusules. Tret del mínim legal pel que fa a les condicions d'admissió i les prohibicions de contractar, així com els criteris de desempat pel cas de l'adjudicació del contracte (art. 147 LCSP), de manera específica no s'ha introduït pel present expedient cap altra clàusula.

La inclusió d'aquestes clàusules està actualment autoritzada pel dret comunitari⁸. Cal deixar ben clar que, malgrat les clàusules socials que s'imposen en els plecs de condicions, l'òrgan de contractació no està en disposició d'exigir als licitadors una responsabilitat social corporativa concreta, com ja deixa ben clar la Directiva⁹ 2014/24/UE.

CONCLUSIONS

Vistes les anteriors consideracions:

S'informa l'aprovació de l'expedient de contractació i per tant la seva tramitació, amb l'observació que a criteri dels sotasignants, caldria licitar conjuntament aquest subministrament amb l'expedient que fa referència al servei de producció i execució tècnica i artística de l'espectacle infantil de la festa de Reis, mitjançant un procediment obert simplificat per lots. No obstant l'anterior, es cert que amb el procediment simplificat sumari es garanteix la publicitat.

A Sant Adrià de Besòs, datat i signat electrònicament.

El secretari

La Cap de Serveis Generals

⁸El Considerand 97 de la Directiva 2014/24/UE estableix: «Por otra parte, a fin de lograr una mayor integración de las consideraciones sociales y medioambientales en los procedimientos de contratación, los poderes adjudicadores deben estar autorizados a adoptar criterios de adjudicación o condiciones de ejecución de contratos en lo que se refiere a las obras, suministros o servicios que vayan a facilitarse en el marco de un contrato público en cualquiera de los aspectos y en cualquier fase de sus ciclos de vida, desde la extracción de materias primas para el producto hasta la fase de la eliminación del producto, incluidos los factores que intervengan en el proceso específico de producción, prestación o comercio de dichas obras y sus condiciones, suministros o servicios, o un proceso específico en una fase ulterior de su ciclo de vida, incluso cuando dichos factores no formen parte de su sustancia material».

I el Considerand 98 afegeix: «Las condiciones de ejecución de un contrato pueden tender también a favorecer la aplicación de medidas que fomenten la igualdad entre mujeres y hombres en el trabajo, la mayor participación de la mujer en el mercado laboral y la conciliación del trabajo y la vida familiar, la protección medioambiental o animal, respetar en lo sustancial los convenios fundamentales de la Organización Internacional del Trabajo (OIT) y contratar un número de personas discapacitadas superior al que exige la legislación nacional».

⁹El considerand 97 de la Directiva 2014/24/UE estableix que la condició que existeixi un vincle amb l'objecte del contracte exclou els criteris i condicions relatius a la política general de responsabilitat corporativa, la qual no pot considerar-se com un factor que caracteritzi el procés específic de producció o prestació d'obres, subministraments o serveis adquirits. En conseqüència, els poders adjudicadors no poden estar autoritzats a exigir als licitadors que tinguin establerta una determinada política de responsabilitat social o mediambiental de l'empresa.