

INFORME JURÍDIC RELATIU A LA MANCA DE PRESENTACIÓ DE LA CONSTITUCIÓ DE LA UTE PER LA LICITADORA NOVANTIA INTEGRAL – ISTEM, AL PROCEDIMENT DE CONTRACTACIÓ DE LES OBRES DE REHABILITACIÓ DE LA FINCA SITUADA AL CARRER CENDRA, 9 DE BARCELONA (EXPEDIENT F210000149).

I.- En data 20 de setembre de 2021 l'òrgan de contractació de l'expedient de referència va acordar adjudicar a NOVANTIA INTEGRAL SA – ISTEM, el contracte de les **OBRES RELATIVES A LA REHABILITACIÓ DE L'EDIFICI D'HABITATGES SITUAT AL CARRER CENDRA NÚMERO 9, AL DISTRICTE DE CIUTAT VELLA, AIXÍ COM PER L'EFICIÈNCIA SOCIAL** per un import de 482.543,75 € (D'EURO), IVA exclòs, tot recordant a l'adjudicatària que la formalització del contracte vindria condicionada per la necessària constitució formal de la UTE d'acord amb allò establert a l'article 69 de la LLCSP.

L'esmentat acord va ser notificat degudament a la licitadora a través del Portal Electrònic de Contractació de l'Ajuntament de Barcelona.

II.- En data 18 d'octubre de 2021, davant la manca d'aportació de la formalització en escriptura pública de la UTE anunciada, es va remetre nova notificació a les empreses requerint-les per a que presentessin l'esmentada formalització, atorgant un nou termini de 5 dies que finalitzava en data 26 d'octubre de 2021, tot advertint que en cas que no s'aportés en el termini atorgat, es consideraria retirada tàcita de l'oferta presentada conforme allò disposat legalment i al plec de Condicions Administratives Particulars (clàusula 13.3), sense perjudici dels acords que corresponguin en el seu cas a l'òrgan de contractació:

“CLÀUSULA 15.- FORMALITZACIÓ DEL CONTRACTE

(...)

15.3.- Conforme a l'art. 153.4 LCSP la manca de formalització del contracte de referència dins del termini assenyalat, s'entendrà com a retirada de l'oferta i es procedirà a sol·licitar la presentació de la documentació a la següent classificada amb major puntuació, i es podrà reclamar els danys i perjudicis causats, sense perjudici de l'exercici d'altres accions previstes a la legislació aplicable.”

Així ho interpreta tant la LLCSP com el Reglament General de Contractes de les Administracions Públiques:

“Artículo 62 Efectos de la retirada de la proposición, de la falta de constitución de garantía definitiva o de la falta de formalización del contrato respecto de la garantía provisional

1. Si algún licitador retira su proposición injustificadamente antes de la adjudicación o si el adjudicatario no constituye la garantía definitiva o, por causas imputables al mismo, no pudiese formalizarse en plazo el contrato, se procederá a la ejecución de la garantía provisional y a su ingreso en el Tesoro Público o a su

transferencia a los organismos o entidades en cuyo favor quedó constituida. A tal efecto, se solicitará la incautación de la garantía a la Caja General de Depósitos o a los órganos equivalentes de las Comunidades Autónomas o Entidades locales donde quedó constituida.

2. A efectos del apartado anterior, la falta de contestación a la solicitud de información a que se refiere el artículo 83.3 de la Ley, o el reconocimiento por parte del licitador de que su proposición adolece de error, o inconsistencia que la hagan inviable, tendrán la consideración de retirada injustificada de la proposición.”

III.- La manca d'aportació de la formalització de la UTE per part de la que ja és adjudicatària del contracte, pot equiparar-se a la manca de presentació de la documentació de solvència requerida a la proposada com a adjudicatària, en el moment previ a l'adjudicació. Així ho ha entès una reiterada jurisprudència. La qual cosa permet i justifica una aplicació analògica de l'article 150.2 de la LLCSP, del següent tenor literal:

“2. De no cumplimentarse adecuadamente el requerimiento en el plazo señalado, se entenderá que el licitador ha retirado su oferta, procediéndose a exigirle el importe del 3 por ciento del presupuesto base de licitación, IVA excluido, en concepto de penalidad, que se hará efectivo en primer lugar contra la garantía provisional, si se hubiera constituido, sin perjuicio de lo establecido en la letra a) del apartado 2 del artículo 71.”

Val la pena remarcar que l'adjudicatària, no tan sols no ha presentat la formalització de la UTE en temps i forma després d'haver estat requerida de forma expressa per això, sinó que tampoc s'ha posat en contacte per cap via amb el contractant per a sol·licitar ampliació del termini atorgat per a la seva aportació adient cap mena d'excusa que pogués justificar la manca de presentació.

IV.- La penalització fixada en cas de retirada injustificada de l'oferta per no presentar la documentació requerida, impedit així la formalització del contracte, és del 3% del pressupost base de licitació, calculat en: 3% de 440.342,25 = **13.210,27.-euros (TRETZE MIL DOS-CENTS DÉU EUROS AMB VINT-I-SET CÈNTIMS D'EURO)**, que es proposa a l'òrgan de contractació que siguin executats de la garantia definitiva dipositada, en no existir en el present procediment obligació de dipositar garantia provisional.

V.- Així mateix, és d'aplicació l'article 71 de la Llei de Contractes del Sector Públic, que al seu apartat segon estableix:

“2. Además de las previstas en el apartado anterior, son circunstancias que impedirán a los empresarios contratar con las entidades comprendidas en el artículo 3 de la presente Ley, en las condiciones establecidas en el artículo 73 las siguientes:

a) Haber retirado indebidamente su proposición o candidatura en un procedimiento de adjudicación, o haber imposibilitado la adjudicación del contrato a su favor por no cumplimentar lo establecido en el apartado 2 del artículo 150 dentro del plazo señalado mediando dolo, culpa o negligencia.

b) Haber dejado de formalizar el contrato, que ha sido adjudicado a su favor, en los plazos previstos en el artículo 153 por causa imputable al adjudicatario.

(...)”

En conclusió, s'estima que la UTE NOVANTIA-ISTEM, ha retirat de forma injustificada la seva oferta, i les conseqüències de l'esmentada retirada són:

-Considerar desert el procediment de contractació de les OBRES DE REHABILITACIÓ DE LA FINCA SITUADA AL CARRER CENDRA, 9 DE BARCELONA (EXPEDIENT F210000149) en no existir cap altra licitadora classificada.

-Considerar oberta la via per a l'inici d'un nou expedient de contractació en la modalitat de contracte negociat.

-Imposar una penalització del 3% del pressupost base de licitació mitjançant execució de la garantia dipositada, en una quantia de 13.210,27.-euros (TRETZE MIL DOS-CENTS DÉU EUROS AMB VINT-I-SET CÈNTIMS D'EURO).

Caldrà notificar a la interessada l'acord que en relació a aquest fet prengui l'òrgan de contractació amb la indicació dels corresponents recursos a interposar.

Barcelona, 4 de novembre de 2021

Jaume Ram 
Direcció de Serveis Generals
Foment de Ciutat