

Exp. núm. 3106-8354/2023

## **INFORME REQUERIMENT LICITACIÓ CONTRACTE SERVEI NETEJA VIÀRIA**

### **Fets**

1. El 27 de març de 2024 el Ple de la Corporació en sessió ordinària núm.03, va aprovar l'expedient de contractació i els plecs reguladors del contracte del servei de neteja viària del municipi d'Esparreguera, mitjançant procediment obert, subjecte a regulació harmonitzada.
2. El 5 d'abril de 2024 es tramet l'anunci de licitació corresponent al contracte del servei de neteja viària del municipi d'Esparreguera al Diari Oficial de la Unió Europea (en endavant, DOUE), el qual va ser publicat el dia 8 d'abril de 2024.
3. El 6 de maig de 2024, a les 23:59:59 h va finalitzar el termini de presentació d'ofertes a aquesta licitació. Les propostes presentades són les següents:

<b>Proposta</b>	<b>Denominació social</b>	<b>NIF</b>	<b>Data d'entrada</b>	<b>Hora d'entrada</b>
A	FUNDACIÓ PRIVADA PER LA INCLUSIÓ LABORAL ÀURIA	G67044271	06/05/2024	19:12:47
B	CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ SOCIO LABORAL SL	B60759644	06/05/2024	21:04:17

4. El 8 de maig de 2024 la Secretària de la Mesa així com el tècnic del servei gestor responsable del contracte procedeixen a l'obertura del sobre A, el qual conté la Declaració responsable, relativa a les condicions generals per a contractar.

Totes les ofertes presentades aporten complimentada i signada l'esmentada Declaració responsable. No obstant això, la proposta B no presenta el Document Europeu Únic de Contractació (DEUC) segons model aportat per l'Ajuntament, per la qual cosa se li formula el corresponent requeriment d'esmena.

5. El 10 de maig de 2024 es procedeix a donar compliment al requeriment indicat a l'expositiu anterior.



6. El 14 de maig de 2024, la Secretària de la Mesa així com el tècnic del servei gestor responsable del contracte procedeixen a l'obertura del sobre B, el qual conté la documentació relativa als criteris de valoració subjectius.
7. El dia 14 de juny de 2024, l'Arquitecte Tècnic Municipal emet informe relatiu a la valoració dels criteris d'adjudicació que depenen d'un judici de valor (SOBRE B).
8. El 17 de juny de 2024, es van publicar al Perfil del contractant els informes d'obertura i de valoració del sobre B, als que fan referència els dos expositius anteriors.
9. El 20 de juny de 2024, l'empresa que subscriu la proposta B presenta al·legacions a l'informe de valoració dels criteris subjectius del dia 14 de juny de 2024, mitjançant registre electrònic número E/11180-2024.
10. El 3 de juliol de 2024, l'Arquitecte Tècnic Municipal emet informe sobre les al·legacions presentades conclouent que és procedent l'acceptació de la seva oferta, atesa la resposta donada al requeriment efectuat.
11. El dia 4 de juliol de 2024, l'Arquitecte Tècnic Municipal emet nou informe de valoració dels criteris d'adjudicació que depenen d'un judici de valor (SOBRE B), el qual va ser publicat al Perfil del Contractant.
12. El 4 de juliol de 2024, la Secretària de la Mesa així com el tècnic del servei gestor responsable del contracte procedeixen a l'obertura del sobre C el qual conté la proposició econòmica i la documentació tècnica relativa als criteris avaluable de forma automàtica.
13. El 6 de setembre de 2024 es trameta a les empreses licitadores requeriment perquè en el termini de cinc dies procedeixin a aclarir determinats aspectes relacionats amb la bossa addicional d'hores continguda en l'oferta econòmica.
14. El 9 de setembre de 2024 l'empresa que subscriu la proposta B sol·licita una ampliació del termini per a donar resposta al requeriment indicat en l'expositiu anterior.
15. El 12 de setembre de 2024 s'acorda ampliar el termini indicat fins a les 23:59 hores del dia 18 de setembre de 2024.
16. El 18 de setembre de 2024 tenen entrada a través de la PSCP sengles escrits de resposta al requeriment de l'ajuntament.

17. El 10 d'octubre de 2024 l'arquitecte tècnic municipal emet informe en relació a aquest procediment de contractació que conclou que existeix un error en els plecs que el regulen.

## **Fonaments de dret**

### I. Proposicions dels interessats

L'apartat c) l'article 139.1 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP), disposa:

*"Les proposicions dels interessats hauran d'ajustar-se als plecs i documentació que regeixen la licitació, i la seva presentació suposa l'acceptació incondicionada per l'empresari del contingut de la totalitat de les seves clàusules o condicions, sense cap excepció o reserva....."*

Constitueix doctrina del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (Resolucions 181/2023, 142/2021, 23/2021, 102/2020, entre d'altres) la vinculació dels plecs a totes les parts del procediment en cas no ser impugnats, atès que aquests esdevenen *lex inter partes*.

La presentació d'una oferta per una empresa a un procediment de contractació suposa l'acceptació de forma incondicionada i sense reserves dels plecs que el regulen. Per la seva banda, l'òrgan de contractació, en virtut dels principis bàsics d'igualtat de tracte, no-discriminació i transparència reconeguts en els articles 1 i 132 de la LCSP, no pot desvincular-se del seu contingut de forma unilateral.

La doctrina del caràcter inalterable dels plecs quan ja són fermes, per no haver estat impugnats, té la seva excepció a l'article 50 de la LCSP, regulador de l'inici del procediment del recurs especial en matèria de contractació el qual disposa: *"Amb caràcter general no s'admetrà el recurs contra els plecs i documents contractuals que hagin de regir una contractació si el recurrent, amb caràcter previ a la seva interposició, hagués presentat oferta o sol·licitud de participació en la licitació corresponent, sens perjudici del previst per als supòsits de nul·litat de ple dret"*

El contingut d'aquest article està relacionat amb el 152 de la LCSP, regulador de la decisió de no adjudicar o no celebrar el contracte i del desistiment del procediment d'adjudicació per part de l'administració, al qual es fa referència a l'apartat següent i que permet el desistiment del procediment de contractació en cas d'infraccions no esmenables de l'ordenament jurídic.

### II. Desistiment del contracte

La legislació de contractes del sector públic permet als òrgans de contractació adoptar la decisió de desistir d'un procediment d'adjudicació d'un contracte, sempre i quan es compleixin determinats requisits.

L'article 152 de la LCSP estableix:

1. En el cas que l'òrgan de contractació desisteixi del procediment d'adjudicació o decideixi no adjudicar o celebrar un contracte per al qual s'hagi efectuat la corresponent convocatòria, ho notificarà als candidats o licitadors, informant també a la Comissió Europea d'aquesta decisió quan el contracte hagi estat anunciat al «Diari Oficial de la Unió Europea».
2. La decisió de no adjudicar o celebrar el contracte o el desistiment del procediment podran acordar-se per l'òrgan de contractació abans de la formalització. En aquests casos es compensarà els candidats aptes per participar en la licitació o licitadors per les despeses en què haguessin incorregut en la forma prevista en l' anunci o en el plec o, en el seu defecte, d'acord amb els criteris de valoració emprats per al càlcul de la responsabilitat patrimonial de l' Administració, a través dels tràmits del procediment administratiu comú.
3. Només es podrà adoptar la decisió de no adjudicar o celebrar el contracte per raons d'interès públic degudament justificades a l'expedient. En aquest cas, no es podrà promoure una nova licitació del seu objecte mentre subsisteixin les raons al·legades per fonamentar la decisió.
4. El desistiment del procediment haurà d'estar fundat en una infracció no esmenable de les normes de preparació del contracte o de les reguladores del procediment d'adjudicació, havent de justificar-se en l'expedient la concurrència de la causa. El desistiment no impedirà la iniciació immediata d' un procediment de licitació

De l'informe tècnic que obra a l'expedient es desprèn que existeix un error en els plecs reguladors que contenen imprecisions envers la borsa d'hores, concepte sobre el qual s'estableix un criteri d'adjudicació del contracte. És per això que cal analitzar si és possible el desistiment de la licitació del contracte de neteja viària del municipi d'Esparreguera.

Així, per a què resulti procedent el desistiment cal, d'una banda, que l'acord en què s'adopti aquesta decisió es produeixi amb anterioritat a la formalització del contracte, la qual cosa, és una dada objectiva que es compleix en el supòsit objecte d'informe, i, de l'altra, que s'acrediti que s'ha produït una infracció de caràcter no esmenable de les normes de preparació del contracte o reguladores del procediment de contractació.

En relació a aquest segon requisit la doctrina dels Tribunals de Contractes del Sector Públic l'ha concretat, atès que resta subjecte a la discrecionalitat de l'òrgan de contractació.

En aquest sentit el Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (TCCSP) disposa com a criteri doctrinal (...) *El desistiment, com a potestat discrecional de l'administració, en aquest cas, d'una entitat contractant, ha de complir les finalitats que li són pròpies al servei del bé comú i de l'ordenament jurídic i sempre basant-se en els principis de racionalitat i proporcionalitat (entre d'altres, sentències del Tribunal Suprem de 16 d'abril de 1999 -RJ 1999/4362- i de 21 de setembre de 2006 -RJ 2006/6437-) i, en tot cas, ha de ser apreciat de forma restrictiva (resolucions 181/2017, 247/206 i 271/2016 del TACPCM).*

(...) s'ha vingut reconeixent l'existència d'infracció no esmenable de les normes de preparació del contracte o de les reguladores del procediment d'adjudicació quan s'està davant d'errades, d'incongruències o d'inadequacions invalidants, i que atempten en contra de les finalitats dels propis plecs i de la LCSP, esdevenint en tot cas insalvables (resolucions 345/2020, 302/2019, 102/2017, resolucions del TACRC 410/2020, 697/2018, 27/2017, 745/2014, 91/2013, 286/2012, 262/2012, Acord 11/2014 del TACPA). Mentre que en supòsits "d'irregularitats" que resulten viables o que poden esmenar-se, no s'ha considerat adequat ni procedent procedir al

*desistiment de la licitació (resolucions 278/2022 i 214/2020 d'aquest Tribunal i resolucions del TACRC 270/2014, 37/2013 i 2/2012)."*

Tanmateix, l'esmentat tribunal en la resolució núm. 184/2024 (recursos N-2024-0120 i N-2024-0188): "(...) la doctrina sosté que no és suficient al·legar qualsevol il·legalitat o defecte de tramitació, sinó que les irregularitats han de ser constitutives d'un vici de nul·litat de ple dret o d'anul·labilitat, que impedeixin continuar el procediment o que comportin una valoració de les ofertes contrària als principis rectors de la contractació pública, i que quedin degudament motivades (entre moltes altres, a més de les ja esmentades, les resolucions 140/2021, 345/2020, 108/2017, 70/2017 i 142/2015 d'aquest Tribunal, les resolucions del TACRC 118/2020, 451/2018, 427/2017, 27/2017 i 1004/2015, les resolucions de l'Órgano Administrativo de Recursos Contractuales d'Euskadi 168/2019 i 65/2018, les resolucions del Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid –TACPM- 1/2018, 181/2017, 243/2016, 241/2016, 217/2016, 225/2016 i 117/2015, i els acords del Tribunal Administrativo de Contratos Públicos de Aragón –TACPA- 24/2017 i 23/2017).

De l'informe tècnic de data 10 d'octubre de 2024 es dedueix que els plecs reguladors del contracte de neteja viària presenten errors insalvables en la definició, quantificació, limitació i valoració de la bossa addicional d'hores. En aquest sentit, en el criteri d'adjudicació bossa d'hores tampoc s'observa cap limitació màxima de número d'hores a millorar i es remet en relació al seu concepte al PPT.

Les indefinicions o errors dels plecs han comportat confusió als licitadors a l'hora de configurar la seva oferta i això sens perjudici de les conseqüències que pot arribar a tenir en l'execució del contracte si aquest s'arriba a adjudicar.

## **Conclusions,**

De tot l'anterior es desprèn:

- 1) Que les propostes presentades a la licitació del contracte de servei de neteja viària del municipi d'Esparreguera poden considerar-se inadequades, irrealistes o il·lusòries, atès que són d'impossible compliment i vulnereu els principis de competència real i efectiva i d'igualtat entre els licitadors, recollits a l'article 1 de la LCSP.
- 2) Que els licitadors han elaborat les seves ofertes atenent al contingut dels plecs contractuals, respecte als quals, l'òrgan de contractació no pot desvincular-se, en virtut dels principis bàsics d'igualtat de tracte, no-discriminació i transparència reconeguts en els articles 1 i 132 de la LCSP

Per tot això exposat, s'informa FAVORABLEMENT el desistiment del contracte del servei de neteja viària del municipi d'Esparreguera, així com l'inici d'un nou procediment de licitació.

Esparreguera, a data de la signatura digital

La tècnica d'administració general,

Núria Mayoral Marimon



**AJUNTAMENT  
D'ESPARREGUERA**