

INFORME JURÍDIC

RELATIU A L'EXCLUSIÓ DE L'OFERTA PRESENTADA PER L'EMPRESA LAGRAFICA CREATIVE EXPERIENCE, SL AL PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT ABREUJAT PER A L'ADJUDICACIÓ DEL CONTRACTE ADMINISTRATIU DE SERVEIS DE DISSENY GRÀFIC, CREACIÓ I PRODUCCIÓ DE CONTINGUTS MULTIFORMAT I DIFUSIÓ DE LA COMUNITAT D'APRENENTATGE VIRTUAL PER A LES ORGANITZACIONS ALIADES A LES MISSIONS VILADECANS 2030, FINANÇAT PARCIALMENT PEL MINISTERIO DE DERECHOS SOCIALES Y AGENDA 2030.- (Exp. SEiXI/AGI/Contractació/2024/77 – 38/2024/CSERV)

ANTECEDENTS

1. Per resolució de la tinenta d'alcaldeessa de Compra Pública de l'Ajuntament de Viladecans, de data 30 de desembre de 2024, es van aprovar els plecs de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques, així com l'inici i la tramitació de l'expedient administratiu de contractació per a l'adjudicació, mitjançant procediment obert simplificat abreujat i tramitació ordinària, del contracte administratiu **de serveis de disseny gràfic, creació i producció de continguts multiformat, i difusió de la comunitat d'aprenentatge virtual per a les Organitzacions Aliades a les Missions Viladecans 2030, mitjançant el foment de la contractació de persones amb dificultats particulars d'inserció al mercat laboral i amb mesures de contractació pública sostenibles, finançat parcialment pel Ministerio de derechos Sociales y Agenda 2030**, pel període comprés entre l'endemà de la seva formalització i fins el 31 de desembre de 2026, sense possibilitat de pròrroga, essent que els serveis del primer any han d'estar tots acabats abans del 8 de maig de 2025, amb un pressupost base de licitació del contracte de **59.736,61 €** (inclosos el benefici industrial, les despeses generals i l'IVA), d'acord amb el següent detall per anualitats:

	Import (IVA exclòs)	IVA (21%)	Import Total (IVA inclòs)
1r any (2025)	38.783,80 €	8.144,60 €	46.928,40 € ¹
2n any (2026)	10.585,30 €	2.222,91 €	12.808,21 €
Total	49.369,10 €	10.367,51 €	59.736,61 €

¹ Provenients de la subvenció accions per a l'impuls de l'Agenda 2030 a les Entitats Locals convocada per la Secretaria de Estado para la Agenda 2030 del Ministerio de Derechos Sociales y Agenda 2030.

2. La convocatòria del procediment obert simplificat abreujat es va publicar en data 07 de gener de 2025 al Perfil del Contractant de l'Ajuntament de Viladecans.

3. La data màxima de presentació de les proposicions per a aquest procediment de licitació era el dia 21 de gener de 2025. Les següents empreses van presentar oferta a la licitació:

- Lavola 1981, SAU.
- Lagrafica Creative Experience, SL.

4. Un cop analitzades les ofertes d'ambdós licitadors, els serveis tècnics del departament promotor del contracte van detectar que el licitador **LaGrafica Creative Experience, SL** realitza una baixa del 31 %.

Si bé és cert que en relació a les baixes temeràries o anormals, el plec de clàusules administratives particulars (en endavant, "PCAP") disposa que *"no hi haurà baixa anormal en el cas que hagin estat admesos dos o menys licitadors"*, els tècnics municipals van detectar que l'oferta econòmica presentada pel licitador **LaGrafica Creative Experience, SL** podia incórrer en un incompliment del conveni col·lectiu d'aplicació i de la normativa laboral i, per tant, de la condició especial d'execució recollida a la clàusula específica 5.2. del PCAP, relativa a la protecció de les condicions salarials i condicions generals de convenis dels treballadors i treballadores adscrites a l'execució del servei objecte del contracte, i de l'obligació de la clàusula específica 5.1. i la clàusula general 6.2.2. del PCAP, relativa al compliment de les condicions salarials dels treballadors de conformitat amb el conveni col·lectiu sectorial aplicable, pel que l'oferta econòmica podia resultar econòmicament inviable.

Per aquest motiu, en data 29 de gener de 2025 es va notificar aquest fet al licitador per tal que dins el termini de cinc dies hàbils (això és, fins al dia 5 de febrer de 2025) presentés la informació i els documents que justificuessin i desglossessin raonadament el baix nivell dels costos salarials.

En data 03 de febrer de 2025, l'empresa LaGrafica Creative Experience, SL va presentar la documentació que va estimar oportuna per a justificar els costos salarials de la seva oferta, la qual va ser traslladada als tècnics municipals corresponents per a la seva valoració.

En data 10 de febrer de 2025, es va emetre un informe per la directora del Servei d'Estratègia 2030 i Xarxes Institucionals de l'Àmbit de Presidència i Ciutat 2030 de l'Ajuntament de Viladecans en relació a la justificació de l'oferta presentada pel licitador afectat, entenent que s'ha d'excloure.

RÈGIM JURÍDIC APLICABLE

1. Reial decret legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut dels treballadors (en endavant, "ET"). En concret, l'article 82.3 de l'Estatut dels Treballadors: *"3. Els convenis col·lectius regulats per aquesta llei obliguen tots els empresaris i els treballadors inclosos dintre del seu àmbit d'aplicació i durant tot el temps de vigència."*

2. Els convenis col·lectius que la licitadora afirma al seu escrit de data 03 de febrer que són d'aplicació a la dissenyadora gràfica i a la periodista adscrites a l'execució del contracte:

- *Convenio colectivo estatal de artes gráficas, manipulados de papel, manipulados de cartón, editoriales e industrias auxiliares (código de convenio n.º 99000355011982)*, aplicat per la licitadora a la dissenyadora gràfica.
- *Convenio colectivo estatal del sector de prensa diaria (código de convenio: 99013745012001)*, aplicat per la licitadora a la periodista.

3. Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (en endavant, "LCSP"). En concret, l'article 139.1 de la LCSP, que dermina que: *"1. Les proposicions dels interessats s'han d'ajustar als plecs i la 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 [...]"*

Atrament, l'article 122.2 de la LCSP, que disposa que: *"Els plecs de clàusules administratives particulars han d'incloure [...] l'obligació de l'adjudicatari de complir les condicions salarials dels treballadors de conformitat amb el conveni col·lectiu sectorial aplicable"*.

3. Plec de Clàusules Administratives Particulars del procediment obert simplificat abreujat per a l'adjudicació del contracte administratiu de serveis de disseny gràfic, creació i producció de continguts multiformat, i difusió de la comunitat d'aprenentatge virtual per a les Organitzacions Aliades a les Missions Viladecans 2030, mitjançant el foment de la contractació de persones amb dificultats particulars d'inserció al mercat laboral i amb mesures de contractació pública

sostenibles, finançat parcialment pel Ministerio de derechos Sociales y Agenda 2030 ("PCAP").

En concret, la clàusula 5.2. de la part específica, que determina les condicions especials d'execució de caire social:

"b) Clàusula social: Protecció de les condicions salarials i condicions generals de convenis dels treballadors i treballadores adscrites a l'execució del servei objecte del contracte:

Qualsevol contractació o subcontractació dels serveis o treballs objecte del contracte haurà de respectar, com a mínim, i en tot moment, el nivell salarial i les condicions generals establertes en el conveni col·lectiu sectorial corresponent a l'àmbit d'activitat del treballador o treballadora adscrit al servei, sense perjudici que aquestes condicions puguin ésser millorades en el conveni col·lectiu d'empresa que pugui resultar d'aplicació, o les condicions ad personam que corresponguin individualment als treballadors i treballadores. No es podrà produir la inaplicació del conveni en virtut d'allò disposat als articles 82 i 41 de L'Estatut dels Treballadors, excepte en els casos d'acord entre la representació dels treballadors i treballadores i la representació de l'empresa."

Altrament, la clàusula específica 5.1. i la clàusula general 6.2.2., que recullen les obligacions del contractista, disposen:

"Així mateix, tindran la consideració d'obligacions principals i essencials als efectes previstos a la clàusula general 9.2 d'aquest plec les següents:

- d) El pagament, en temps i forma, dels salaris del personal adscrit al contracte, en els termes dels art. 211 i 212 de la LCSP."*

(Clàusula específica 5.1.)

"Així mateix, seran obligacions del contractista les següents:

- o) L'empresa contractista s'obliga a **complir les condicions salarials** dels treballadors de conformitat amb el **conveni col·lectiu** sectorial aplicable.*

(Clàusula general 6.2.2.)

Els plecs tenen la qualitat de *lex contractus*, essent preceptius i vinculants tant per l'òrgan de contractació com pels licitadors participants al procediment d'adjudicació. Així ho estableix la jurisprudència i la doctrina, essent que el Tribunal Suprem en Sentència de data 27 de maig de 2009 disposa que "el plec de condicions és la legislació del contracte per la contractista i per l'administració tenint per tant força de llei entre les parts".

D'aquesta consideració dels plecs com llei del contracte deriva el seu caràcter vinculant, tant per l'entitat contractant que els ha aprovat com pels licitadors que concorren a la licitació.

APLICACIÓ AL CAS CONCRET

Entrant a analitzar el fons de la qüestió, queda palès que la quantitat oferta per l'empresa LaGrafica Creative Experience, SL per la periodista i la tècnica en disseny/diseñadora gràfica (15,56 €/hora) adscrites a l'execució del contracte en **concepte de salari brut i despeses de la seguretat social a càrrec de l'empresa**, no compleix amb els convenis col·lectius i els nivells salarials que declara l'empresa que els són d'aplicació.

La mercantil, tant al document que aporta com a detall del pressupost de l'oferta, com al seu escrit de justificació de l'oferta econòmica de data 03 de febrer de 2025, fa constar, amb els números que componen la seva oferta, el mateix quadre amb el detall de costos directes i indirectes del PCAP:

Detall de costos directes i indirectes

Costos directes ¹	Import 2025 (IVA exclòs)	Import 2026 (IVA exclòs)
Costos salarials (salari brut i despeses seguretat social a càrrec de l'empresa) El conveni col·lectiu aplicable és el Conveni col·lectiu d'àmbit estatal dels periodistes. (Codi de conveni: 99013745012001), subscrit el 23 d'abril de 2024. <u>Desagregació per categoria professional:</u> 2025: Hores de cap de projecte: 250 hores estimades a 20.7€ cost/hora. 2026: Hores de cap de projecte: 75 hores estimades a 20.7€ cost/hora. 2025: Hores de tècnics/es per especialitats: 7 0 0 hores a 16.56€ cost/hora 2026: Hores de tècnics/es per especialitats: 200 hores estimades a 16.56 € cost/hora. (No es realitza la <u>desagregació per gènere</u> atesa la inexistència de diferències salarials per raó de gènere en el conveni col·lectiu d'aplicació.)	6760,82 € 5175 € 11.592 €	1316,36€ 1552,5 € 3312 €
Previsió de riscos laborals	250,00 €	100,00 €
Absentisme mitjà a Catalunya (6,00%)	1.458,00 €	200,00 €
Altres despeses directes per a l'execució del projecte: Ponents i formadors de les 8 sessions de formació i dels 12 vermuts. Material formatiu. Adquisició de llicències del software per fer la formació, material fungible i altres.	4.000,00 €	1.000 €
Costos indirectes²		
Altres despeses eventuais calculades per a la seva determinació (4% sobre el total de costos directes): (despeses de coordinació, gestoria, assegurances generals, despeses financeres...)	1.410,32 €	184,92 €
Benefici industrial (6 % sobre el total de costos directes)	2.115,48 €	577,38 €
TOTAL CD + CI (IVA exclòs)	26.760.82 €	7.303.86 €

En aquest quadre es pot apreciar que l'import "cost/hora" referit tant al cap de projecte com als tècnics per especialitats ha d'estar compostat tant pel salari brut com per les despeses de la seguretat social a càrrec de l'empresa.

Partint d'aquesta premisa, cal analitzar els preus oferts per l'empresa en relació amb les al·legacions que aquesta realitza.

La licitadora, en primer lloc, esclareix que la dissenyadora gràfica es regeix pel Conveni Col·lectiu d'Àmbit Estatal d'Arts Gràfiques, Manipulats del Paper i Cartró i Editorials, que cal entendre que es correspon amb el *Convenio colectivo estatal de artes gráficas, manipulados de papel, manipulados de cartón, editoriales e industrias auxiliares (código de convenio n.º 99000355011982)*. Altrament, al·lega que té un "nivell salarial equivalent al 5 de la taula salarial del conveni d'arts gràfiques".

En aquest sentit, i d'acord amb l'Acta en la que s'acorda la modificació del Conveni Col·lectiu de referència, subscripta en data de 10 d'abril de 2024, el salari base anual brut aplicable l'any 2025 al nivell salarial 5 és de 27.481,77 € bruts. En conseqüència, i d'acord amb la jornada anual aplicable a partir de l'1 de gener de 2025, d'acord amb l'article 8.1.1 del conveni aplicat, el salari per hora brut aplicable és de 15,61 €. Altrament, a aquesta quantitat cal afegir els costos de la seguretat social a càrrec de l'empresa que siguin pertinents.

Respecte de la periodista adscrita a l'execució del contracte, declara la mercantil al seu escrit de justificació de l'oferta, que li és d'aplicació el Conveni Col·lectiu d'Àmbit Estatal de premsa diària (Codi de conveni: 99013745012001), que cal entendre que es correspon amb el *Convenio colectivo estatal del sector de prensa diaria (código de convenio: 99013745012001)*. També argumenta que d'acord amb les seves tasques i formació, s'ha d'enquadrar en el Grup professional 1 del Conveni:

"D'acord amb el conveni esmentat, els grups professionals aplicables al perfil requerit per a l'execució d'aquest contracte són els següents:

Grup 1: *Requereix una titulació universitària superior i la realització de tasques d'integració, coordinació i supervisió d'activacions específiques."*

D'acord amb aquest grup professional, el salari base anual aplicable l'any 2025 serà de 30.265,12 € bruts. En conseqüència, i d'acord amb la jornada anual aplicable d'acord amb l'article 26 del conveni aplicat, el salari / hora brut aplicable és de 17,93 €. Novament, a aquesta quantitat cal afegir-li els costos de la seguretat social a càrrec de l'empresa que siguin pertinents.

Per tant, és evident que el preu ofert per l'empresa per ambdues treballadores en concepte de salari brut i despeses de la seguretat social a càrrec de l'empresa no compleix amb el salari base brut establert pels convenis col·lectius aplicats i per les categories en les que declara la mercantil que estan enquadrades les treballadores.

És clar, doncs, que **la proposició econòmica, desglossada al seu detall del pressupost i a la justificació de l'oferta econòmica, evidencien de forma inequívoca la voluntat del licitador d'incomplir els nivells salarials dels Convenis d'aplicació.**

CONCLUSIÓ

Per tot l'anterior, s'ha de concloure que l'oferta econòmica presentada resulta inviable, doncs és contrària a la normativa laboral, als convenis col·lectius aplicats per l'empresa licitadora i, consegüentment, a la condició especial d'execució i les obligacions de caràcter social del PCAP que regeix aquesta licitació.

El que informo a Viladecans, a data de la signatura electrònica, sense perjudici de criteri millor fonamentat.