

Resolució de la Mesa de contractació d'exclusió del licitador MEDIALOG COMMUNICATIONS, S.L

Barcelona, a la data que consta a la signatura electrònica

Antecedents

I. En data 18 de febrer de 2025, es va licitar la contractació basada dels serveis d'inserció de publicitat institucional en mitjans de comunicació de la convocatòria 2025 del Pla Serra Húnter (*Acord marc ES 2022 32*) atorgant als licitadors convidats en accés exclusiu, un termini fins el 3 de març de 2025 a les 23.59 hores per a la presentació de proposicions.

II. Dintre del termini conferit per a la presentació de les ofertes, la empresa MEDIALOG COMMUNICATIONS, S.L a les 17.09 hores del dia 3 de març de 2025 va presentar proposició a la citada licitació (*Registre d'entrada CSUC-1-2025-000353-2*).

III. En data 5 de març de 2025, en analitzar la documentació adjuntada al sobre únic es va determinar que MEDIALOG COMMUNICATIONS, S.L aportava una oferta econòmica que no s'ajustava als paràmetres delimitats per a participar a la licitació basada.

MEDIALOG COMMUNICATIONS, S.L. ha presentat una oferta econòmica de 54.450,00 €, IVA exclòs, import que supera el Pressupost Base de Licitació, import màxim previst a la invitació, establert en 45.000,00 €, IVA exclòs.

De l'anàlisi de la proposició econòmica aportada per MEDIALOG COMMUNICATIONS, S.L. es determina que no aconsegueix amb les exigències legals requerides a l'apartat 2n del document d'invitació del present contracte basat, atès que l'execució dels contractes basats en l'Acord Marc s'ha d'ajustar a les condicions especificades en els plecs, específicament, el contingut de la clàusula 31a de l'Acord Marc EC 2022 32 preveu que en tot cas, les empreses han de respectar en les concrecions que presentin les condicions econòmiques adjudicades sobre les tarifes dels diferents mitjans que han ofert en l'Acord marc, per consegüent, la presentació de la oferta per part del licitador implica l'acceptació de tot el contingut que configura la licitació basada.

IV. El President demana al Vocal-Assessor jurídic que informi a la Mesa de les conseqüències que comporta presentar una oferta econòmica que superi el Pressupost Base de Licitació, import màxim previst a la invitació. Se li peticiona que determini els efectes de l'incompliment dels requeriments del document d'invitació, els plecs i de la legislació aplicable en matèria de contractació pública.

V. L'Assessor jurídic de la Mesa informa que,

PRIMERA. De forma prèvia, per resoldre aquesta qüestió, s'ha d'atendre al contingut de l'article 139.1 de l'LCSP, en què de forma expressa s'estableix que les proposicions dels interessats hauran d'ajustar-se als plecs i a la documentació que regeix 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 excepció o cap reserva.

SEGONA. L'article 84 del Reial Decret 1098/2001, de 12 d'octubre, que aprova el Reglament General de l'LCSP disposa com a causa de rebuig de qualsevol proposició, ***“Si alguna proposició no guardés concordança amb la documentació examinada i admesa, excedís del pressupost base de licitació, variés substancialment el model establert, o comportés error manifest en l'import de la proposició, o existís reconeixement per part del licitador que pateix error o inconsistència que la facin inviable, serà rebutjada per la mesa, en resolució motivada.** Per contra, el canvi o omissió d'algunes paraules del model, mentre que l'un o l'altra no alterin el seu sentit, no serà causa suficient per al rebuig de la proposició”*.

En el present supòsit, l'oferta econòmica s'havia d'ajustar a l'import base de licitació que per a aquests serveis s'establia en el document d'invitació, en el seu apartat segon. La superació d'aquest import comporta l'exclusió de l'oferta.

En aquest sentit, la Resolució 639/2019 del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals (TACRC) analitzà elements d'una oferta econòmica i quins són els requisits per a procedir a l'exclusió:

*“La Resolución nº 535/2016 de este Tribunal señala que es doctrina consolidada del Tribunal (por todas, Resoluciones 64/2012, de 7 de marzo, o 420/2014, de 30 de mayo) la que sostiene que son dos los requisitos a los que debe ajustarse la oferta económica de los contratos: **el requisito material, que exige que no se supere el límite establecido en el pliego de cláusulas de que se trate, y el requisito formal, que exige que la oferta económica se adecúe a las exigencias formales establecidas en el pliego, pero siempre siendo este aspecto formal de la oferta económica más flexible en su consideración, por mor de la doctrina antiformalista que inspira la interpretación del artículo 84 del Reglamento.***

*Por esta razón cabe concluir que, de acuerdo con el artículo 84 del Reglamento, **el error en el importe de la proposición determina la exclusión sólo bajo unas determinadas condiciones, esto es, cuando es manifiesto, o cuando, existiendo reconocimiento por parte del licitador de que la oferta adolece de error o inconsistencia, éstos la hagan inviable, cambiando el sentido de la proposición.** El precepto parece diferenciar dos supuestos, el error manifiesto y el error que hace inviable la proposición.*

(...)

Sólo será viable la aceptación de la oferta incurso en un error cuando sea posible su cumplimiento en las condiciones en que se realizó, sin alterar su cuantía o sus condiciones esenciales, sin perjuicio de la alteración que proceda respetando este límite infranqueable.”

L'error en què ha incorregut MEDIALOG COMMUNICATIONS, S.L. és un error manifest, no esmenable, i que comporta que la seva oferta econòmica clarament no s'ajusti al document d'invitació, en tant que la superació de l'import previst no es pot matisar ni interpretar, aquest licitador va presentar una oferta econòmica per import de 54.450,00 €, IVA exclòs, oferta que supera l'import màxim previst establert en 45.000,00 €, IVA exclòs.

TERCERA. El licitador objecte d'examen en presentar l'oferta econòmica comunica un import econòmic que excedeix del llinar delimitat a l'apartat 2n del document d'invitació (*Exp.* 25/22), document rector de la licitació basada, no s'ajusta als requeriments dels plecs i de l'LCSP, circumstància que comporta un defecte en la documentació del sobre únic de la proposició, NO susceptible en cap cas, d'esmena, atès que no s'aprecia cap defecte que sigui corregible.

QUARTA. En l'expedient de contractació d'aquesta licitació basada consta el document d'invitació i el Plecs, documents plenament vàlids al no haver estat impugnats i, per tant norma rectora de la present licitació, el qual exigeix als licitadors la presentació d'una oferta econòmica que s'ajusti als plecs i a la documentació que regeix la licitació. La seva presentació suposa l'acceptació incondicionada per l'empresari del contingut de la totalitat de les seves clàusules o condicions, sense excepció o cap reserva.

En aquest extrem relatiu a la proposició econòmica, que no consta que haguessin estat qüestionades ni impugnades en temps i forma, constitueixen lex inter partes i vinculen a totes les parts tant a les empreses licitadores com a l'òrgan de contractació, tal com resulta de la jurisprudència del TCCSP, el qual, ha recollit en la seva doctrina (entre moltes altres, resolucions 102/2020, 44/2020, 160/2018, 152/2018, 128/2018, 100/2018, 98/2018, 95/2018, 90/2018, 74/2018, 41/2018 i 181/2017, seguint la jurisprudència del Tribunal Suprem -per totes, sentències de 9 d'octubre de 2019, 20 de febrer de 2018, 27 de maig de 2009 i 26 de desembre de 2007- i la doctrina d'altres tribunals de recursos contractuals).

CINQUENA. Així mateix, l'article 62.2 del Reglament General de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques (RGLCAP), aprovat per Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre, estableix que la no presentació de la documentació requerida serà causa d'inadmissió de la proposició o el reconeixement per part del licitador que la seva proposició pateix un error, o inconsistència que la fan inviable, i tindran la consideració de retirada injustificada de la proposició.

És doctrina dels diferents Tribunals de contractacions que no es escaient concedir als licitadors la possibilitat d'esmenar la proposició econòmica, atès que implicaria efectuar una modificació de l'oferta amb la consegüent afectació i vulneració dels principis d'igualtat de tracte, no discriminació i transparència entre tots els licitadors, principis que han de vetllar al llarg de tot el procediment de contractació (*articles 1 i 132.1 LCSP*).

Així les coses, cal recordar que la possibilitat d'aclariment o d'esmena de les proposicions és una potestat excepcional que atorga l'òrgan de contractació (expressada, entre d'altres, en les resolucions 25/2022, 21/2021, 300/2019, 271/2019, 266/2019, 260/2019,

108/2018, 51/2018, 44/2018, 41/2018, 170/2017 i 160/2017), que, en el seu cas, ha de ser efectuada d'acord amb les condicions que la jurisprudència i la doctrina han conformat (en particular, les sentències del Tribunal de Justícia de la Unió Europea de 7 d'abril de 2016, PARTNER Apelski Dariusz/Zarz ąd Oczyszczania Miasta, C-324/14, i de 29 de març de 2012, SAG ELV Slovensko a.s. et al., C-599/10, i les resolucions 256/2021, 194/2021, 163/2020, 300/2019, 266/2019, 223/2018, 162/2018, 51/2018, 41/2018, 160/2017 i 14/2017, entre d'altres), és a dir, entenent que mai pot suposar modificar, completar o canviar l'oferta amb posterioritat al finiment del termini de presentació de les proposicions, com aquí succeiria, sinó simplement de corregir errors materials manifestos o d'aclarir dubtes que es desprenguin de la documentació inclosa en la proposició i es puguin dissipar fàcilment. En aquest sentit, les resolucions 402/2016 i 296/2015 del TACRC posen l'èmfasi en què: *"(...) para que sea admisible la subsanación es necesario que de la oferta presentada sea posible deducir claramente cuál era la voluntad de la licitadora, siendo el defecto un mero error de cuenta o de carácter puramente formal, pero no será admisible cuando el defecto sea material de suerte que la subsanación suponga una alteración de la oferta inicial"*.

Així les coses, en casos com l'examinat, no pesa sobre l'òrgan de contractació l'obligació de sol·licitar l'esmena de l'oferta presentada, havent de suportar els licitadors les conseqüències de l'incompliment del seu deure de diligència en la preparació d'aquesta *(a més de les ja citades, les resolucions 166/2018, 393/2017 i 203/2017 del TACRC, i 171/2017 i 163/2016 del Tribunal Administrativo de Recursos Contractuales de la Junta de Andalucía)*.

SISENA. Resulta del tot procedent excloure a MEDIALOG COMMUNICATIONS, S.L, l'exclusió de dita empresa en aquestes condicions no causa en absolut indefensió ni perjudicis a aquesta, doncs en tot cas, durant el procediment de licitació s'han adoptat garanties que permeten considerar que se li ha notificat correctament i que així constava en els documents reguladors de la licitació basada, el fet que el licitador hagi presentat una oferta econòmica de 54.450,00 €, IVA exclòs, import que supera el Pressupost Base de Licitació màxim previst a la invitació, establert en 45.000,00 €, IVA exclòs, porta implícit determinar que el licitador ha incomplert l'article 139 de l'LCPS, fet que evidencia una falta de diligència en les obligacions formals del licitador.

VI. La Mesa de contractació és la competent per excloure els licitadors i les seves proposicions en el cas que els mateixos no acreditin el compliment dels requisits previstos als Plecs, així com quan les seves proposicions no s'adeqüin als Plecs *(Informe de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya núm. 11/2014, de 22 de juliol)*.

De l'actuat es determina la manca de diligència de MEDIALOG COMMUNICATIONS, S.L actuació que no és susceptible de ser esmenada, fet que comporta acordar la seva exclusió de conformitat amb els principis bàsics d'igualtat de tracte i no discriminació recollits en l'article 132 de l'LCSP, atès que la causa d'exclusió està prevista en el document d'invitació i en els plecs rectos de la contractació basada i, al no haver-se complert el procediment establert comporta tramitar la mateixa.

La conclusió de la Mesa és que procedeix **EXCLOURE** la proposició presentada per MEDIALOG COMMUNICATIONS, S.L.

En virtut de tot l'exposat,

Per unanimitat, la Mesa **ACORDA:**

- a) **EXCLOURE** l'oferta del licitador MEDIALOG COMMUNICATIONS, S.L. d'acord amb els raonaments jurídics exposats anteriorment, per haver presentat una oferta econòmica superior al Pressupost Base de Licitació previst a l'apartat segon del document d'invitació de la contractació basada, per incomplir l'article 84 del RGLCSP.
- b) **NOTIFICAR** la present Resolució al licitador exclòs i, als no exclosos.
- c) **PUBLICAR** la resolució d'exclusió en el Perfil del Contractant del CSUC.
- d) **INFORMAR** que contra la present resolució es pot interposar, amb caràcter potestatiu, recurs especial en matèria de contractació davant el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals, en el termini de 15 dies hàbils comptats a partir del següent a aquell en què es remeti l'acte notificat

Així mateix, recurs contenciós-administratiu en el termini de dos (2) mesos, davant els Jutjats de la Jurisdicció Contenciosa Administrativa de Barcelona, d'acord amb la Llei 29/1998, reguladora de la Jurisdicció Contenciosa-Administrativa.

I per a que així consti als efectes oportuns, signa la següent Resolució.

Teresa Via Fuentes
Cap de Promoció del CSUC