



Carrer del Foc, 57
08038 Barcelona
Tel. 938 842 038

Barcelona, 2 d'octubre de 2024

Resolució: 352/2024 (recurs N-2024-0284)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per A.C.R., en nom i representació de l'ASOCIACIÓN DE EMPRESAS DE GESTIÓN DE INFRAESTRUCTURA VERDE, contra els plecs que han de regir el contracte dels serveis de conservació, manteniment i condicionament dels espais verds, dels arbres i palmeres, de les àrees de jocs infantils públics i dels serveis de control de qualitat de conservació, manteniment i condicionament de zones verdes, arbrat i palmeres i àrees de joc, licitat per l'AJUNTAMENT DE RUBÍ (expedient 3/2021/CSOH), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. L'anunci de licitació del contracte de referència es va publicar, el 17 de desembre de 2021, en el perfil de contractant de l'AJUNTAMENT DE RUBÍ (en endavant, AJUNTAMENT o òrgan de contractació), allotjat en la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya, a través del qual es van posar a disposició dels interessats els plecs de clàusules administratives particulars (PCAP) i de prescripcions tècniques (PPT), entre altra documentació contractual.

L'anunci de la licitació també es va publicar en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) S248, de data 22 de desembre de 2021.

El valor estimat del contracte (VEC) es va fixar en 8.140.484,00 euros. El contracte estava dividit en 4 lots.

- Lot 1: servei de conservació, manteniment i condicionament dels espais verds de Rubí.
- Lot 2: gestió dels arbres i palmeres viaris, de parcs i escoles del municipi de Rubí.
- Lot 3: servei de conservació, manteniment i condicionament de les àrees de jocs infantils públics del municipi de Rubí.



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQJSJHDZ8QROK7TIZAZ

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04

Pàgina 1 de 24



- Lot 4: serveis de control de qualitat de la conservació de les zones verdes, de l'arbrat i palmeres i de les àrees de jocs infantils públics de Rubí.

SEGON. En data 7 de gener de 2022, el GREMI DE JARDINERIA DE CATALUNYA va presentar electrònicament en el Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (des d'ara, el Tribunal), recurs especial en matèria de contractació contra els plecs que han de regir la licitació (expedient de recurs núm. N-2022-0004).

TERCER. En data 15 de març de 2023, aquest Tribunal va adoptar la Resolució núm. 179/2023 en virtut de la qual va estimar parcialment el recursos especial en matèria de contractació presentat pel GREMI DE JARDINERIA DE CATALUNYA (expedient de recurs núm. N-2022-0004) als efectes que l'òrgan de contractació incorporés adequadament al pressupost base de licitació -PBL- els costos directes de caràcter salarial que en aquella Resolució es van considera que haurien d'haver-se inclòs i aquells altres que l'Ajuntament va reconèixer expressament no haver incorporat, així com la seva justificació, d'acord amb les previsions establertes en els articles 100 i 102 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (en endavant, LCSP) i de conformitat amb la doctrina exposada en la Resolució esmentada.

Així mateix, el Tribunal també va acordar aixecar la suspensió del procediment de contractació acordada el 26 de gener de 2022, mitjançant la Resolució S-12/2022, a l'empara del que disposa l'article 57.3 de la LCSP.

QUART. En data 24 d'abril de 2024, l'òrgan de contractació va acordar aprovar les rectificacions escaients dels plecs i de la resta de documentació contractual del contracte referenciat en execució de la Resolució núm. 179/2023 del Tribunal de 15 de març de 2023 (document núm. 102 de l'expedient de contractació), incrementat el PBL fins a una despesa total de 6.939.820,92€ pels tres anys de durada inicial prevista, IVA inclòs i modificat el VEC per un import de 9.558.981,95 €.



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQSJHDZ8QROK7T1ZAZ

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04

Pàgina 2 de 24



CINQUÈ. En data 13 de maig de 2024, es va publicar l'acord esmentat així com els plecs rectificats i altra documentació necessària per a la preparació de les ofertes. L'anunci de la rectificació referenciada es va publicar en el DOUE S93, de data 14 de maig de 2024.

Així mateix, es va establir un nou el termini de presentació de ofertes fins al 27 de juny de 2024. Dins del termini de presentació d'ofertes es van presentar els operadors econòmics següents:

- OCA INSPECCIÓN CONTROL Y PREVENCIÓN, SAU
- URBE SBD, SL
- PROJECTES I JARDINERIA EL ROURE, SL
- CONTENUR, SL
- AMBITEC SERVICIOS AMBIENTALES, SA
- PARCS I JARDINS CATALUNYA, SL
- NATURAL I ART JARDINERS, SL

SISÈ. En data de 30 de maig de 2024, l'ASOCIACIÓN DE EMPRESAS DE GESTIÓN DE INFRAESTRUCTURA VERDE (en endavant, ASEJA) va presentar, mitjançant la plataforma SIR estatal, recurs especial en matèria de contractació contra els plecs que han de regir el contracte de referència adreçat a l'òrgan de contractació, el qual el va remetre a aquest Tribunal a través de l'extranet de les administracions catalanes (EACAT) el 4 de juny de 2024.

En síntesi, el recurs es fonamenta en què la configuració del criteri d'adjudicació automàtic "B.2 Millora en els preus unitaris del manteniment no programat i arranjaments, que es correspon amb la part variable de la facturació", establert en la clàusula 7.1 del PCAP relativa als criteris d'adjudicació avaluable automàticament pel que fa al lot 1 del contracte referenciat, no està suficientment regulada en els plecs, fet que suposa un incompliment de l'establert en l'article 145 de la LCSP i una vulneració dels principis de igualtat, no-discriminació, lliure competència i proporcionalitat establerts en els articles 1 i 132 de la LCSP.

En concret, sosté que si bé és cert que els plecs defineixen l'objecte, la puntuació màxima a atorgar i la forma de valoració de les ofertes respecte a aquest criteri, la manca de concreció i previsió d'un llindar de satisfacció que estableix el límit màxim a oferir, fa que el criteri sigui indeterminat i il·limitat i que podria donar lloc a la presentació d'ofertes d'impossible compliment, fet que podria suposar la distorsió del resultat de la licitació i del caràcter oneros



del contracte, per tant, seria necessari limitar el criteri o posar alguna salvaguarda de temeritat als efectes de avaluar les proposicions en termes d'efectiva competència.

Per tot això, la part recurrent sol·licita a aquest Tribunal que estimi el recurs als efectes d'anul·lar i deixar sense efectes la clàusula que recull el criteri d'adjudicació controvertit i, en conseqüència el mateix procediment de licitació del qual forma part amb la finalitat que aquest s'adeqüi a les exigeixes legalment establerts.

Així mateix, mitjançant altressí, sol·licita la suspensió de la tramitació del procediment de licitació referenciat.

SETÈ. En la mateixa data, la Secretaria Tècnica del Tribunal va sol·licitar a l'òrgan de contractació la remissió de l'expedient de contractació i de l'informe corresponent, d'acord amb els articles 56.2 de la LCSP, 22 del Decret 221/2013, de 3 de setembre, pel qual es regula el Tribunal i s'aprova la seva organització i el seu funcionament (des d'ara, Decret 221/2013), i preceptes concordants del Reial decret 814/2015, d'11 de setembre, pel qual s'aprova el Reglament dels procediments especials de revisió de decisions en matèria contractual (en endavant, RD 814/2015).

En data 6 de juny de 2024, va tenir entrada en el Tribunal l'expedient de contractació així com l'informe de l'òrgan de contractació en el qual sol·licita la inadmissió del recurs per extemporaneïtat, perquè el motiu d'impugnació del qual porta causa el recurs és un criteri d'adjudicació que ja estava configurat en l'expedient publicat al 17 de desembre de 2021 i que ara no ha variat, de tal manera que ja en aquell moment es podria interposat recurs especial pel motius pels quals es fonamenta el recurs. A més, exposa que en el recurs no es esment a la doctrina posterior a la data de publicació de l'anunci de licitació del procediment refent del 2021, pel que ja podia haver estat al·legada en aquell moment.

Per al cas que no s'aprecii l'extemporaneïtat del recurs, l'òrgan de contractació s'oposa al recurs argumentant que la doctrina i jurisprudència actuals, la qual porta a col·lació, habiliten que les licitadores puguin presentar ofertes a preu zero o simbòlic sempre i quan el valor global del contracte sigui positiu, existeixi el pagament d'un preu real per part de l'ens contractant i que els plecs no prohibeixin aquesta possibilitat, sempre i quan dita oferta no s'hagi efectuat en frau de llei.





En concret, l'òrgan de contractació manifesta que el criteri d'adjudicació controvertit no té la naturalesa de millora ex article 145.7 de la LCSP atès que no s'està demanant que es realitzi una proposta respecte a presentacions addicional que no formin part del contracte.

Exposat l'anterior, argüeix que la doctrina i la jurisprudència vigent possibiliten que les licitadores puguin presentar ofertes a preu zero o simbòlic sempre i quan el valor global del contracte sigui positiu, l'entitat contractant pagui un preu real i que els plecs reguladors del contracte no impedeixin aquesta possibilitat, amb l'excepció de què dita oferta s'efectuï en frau de llei, circumstància que s'haurà d'analitzar arribat el cas.

Per tot això, l'òrgan de contractació sol·licita subsidiàriament a aquest Tribunal que desestimi el recurs.

VUITÈ. A requeriment de la Secretaria Tècnica del Tribunal i en el termini concedit a l'efecte, en data 2 de juliol de 2024, l'òrgan de contractació va completar la tramesa de l'expedient administratiu amb l'aportació de llistat d'empreses licitadores, documentació que havia estat omesa en la tramès de l'expedient de contractació.

NOVÈ. A requeriment de la Secretaria Tècnica del Tribunal i en el termini concedit a l'efecte, en data 19 de setembre de 2024, ASEJA va esmenar el recurs aportant l'acord de conformitat amb la presentació d'aquest recurs, documentació que mancava en la presentació del recurs.

DESÈ. Obert el període d'al·legacions de cinc dies hàbils per aquest Tribunal a les parts interessades, d'acord amb les dades indicades per l'òrgan de contractació, per fer al·legacions si així ho consideraven oportú, cap ha fet ús d'aquest tràmit.

ONZÈ. El procediment de contractació resta suspès pel Tribunal, d'acord amb el previst als articles 49 i 56.3 de la LCSP i 25.1 del RD 814/2015, per mitjà de la Resolució S-39/2024, de data 10 de juliol de 2024.



FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. Aquest Tribunal resulta competent per pronunciar-se sobre el recurs especial en matèria de contractació presentat, de conformitat amb l'article 46.2 de la LCSP, la disposició addicional quarta de la Llei 7/2011, de 27 de juliol, de mesures fiscals i financeres de la Generalitat de Catalunya, i el Decret 221/2013.

SEGON. El contracte de serveis de referència és, atès el seu valor estimat, susceptible del recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb l'article 44.1 a) de la LCSP.

Es tracta d'un contracte de serveis, amb un valor estimat – VEC- de 9.558.981,95 euros, dividit en quatre lots:

- **Lot 1: servei de conservació, manteniment i condicionament dels espais verds de Rubí, amb un VEC de 6.466.937,55 euros.**
- Lot 2: gestió dels arbres i palmeres viaris, de parcs i escoles del municipi de Rubí, amb un VEC d' 1.441.399,60 euros.
- Lot 3: servei de conservació, manteniment i condicionament de les àrees de jocs infantils públics del municipi de Rubí, amb un VEC d' 1.274.289,05 euros.
- Lot 4: serveis de control de qualitat de la conservació de les zones verdes, de l'arbrat i palmeres i de les àrees de jocs infantils públics de Rubí, amb un VEC de 376.355,75 euros.

TERCER. El recurs impugna els plecs que estableixen les condicions de la licitació, que són actes objecte del recurs especial en matèria de contractació segons l'article 44.2 a) de la LCSP.

QUART. Pel que fa a la legitimació d'ASEJA, atenent el seu caràcter associatiu i de la documentació aportada (entre moltes altres, les resolucions 144/2024, 95/2024, 72/2024, 210/2022, 324/2020, 146/2020, 244/2019, 59/2018, 40/2018, 13/2018, 163/2017, 142/2017,



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQSJHDZ8QROK7TIAZ

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04



124/2017 i 194/2016 d'aquest Tribunal, en consonància amb la jurisprudència del Tribunal Suprem reflectida, també, per totes, en sentències de 9 de maig de 2011, 5 de maig de 2010 i 5 de novembre de 2008), aquest Tribunal aprecia que pot tenir drets i interessos afectats per les condicions de la licitació que impugna, en la defensa i representació col·lectiva que s'atribueix en el recurs i, per tant, legitimació activa per interposar el recurs, d'acord amb els articles 48 de la LCSP i 16 del Decret 221/2013.

La seva representació també ha quedat acreditada per actuar en aquest procediment de recurs, de conformitat amb l'article 51.1 a) de la LCSP.

CINQUÈ. Seguint amb l'anàlisi del requisits d'admissibilitat del recurs, mereix una anàlisi més detallada el requisit de la temporalitat del recurs, qüestió d'ordre públic que ha de ser observada i comprovada per aquest Tribunal i que ha estat oposada per l'òrgan de contractació, atès que argueix que el recurs es dirigeix contra la configuració d'un criteri d'adjudicació que ja estava present en els plecs anterior a les rectificacions realitzades en execució de la Resolució núm.179/2023 d'aquest Tribunal i, no aportant nova doctrina, l'ASEJA podria haver presentat el recurs en aquell moment i no ho va fer.

En efecte, aquest Tribunal observa que les modificacions dels plecs no han afectat als aspectes del criteri d'adjudicació que ara es controverteix, essent que en essència el contingut de l'apartat B.2 de la clàusula 7.1 del PCAP publicat en data 17 de desembre de 2021 en el perfil de contractant de l'òrgan de contractació és el mateix que el publicat en 13 de maig de 2024 el qual és ara objecte d'impugnació.

Nogensmenys, resulta substancial el fet que les correccions aprovades per l'òrgan de contractació als efectes de donar compliment a la Resolució esmentada anteriorment es van produir una vegada ja havia finalitzat el termini de presentació de les ofertes i amb un decalatge de temps important respecte al procediment inicial. Així mateix, la rectificació dels plecs va suposar la modificació dels càlculs dels aspectes econòmics del contracte i, concretament de l'adequació del PBL, incrementant-lo en 1.418.497,95 euros; fet que comporta no només una modificació substancial de les condicions contractuals, sinó, també, l'alteració d'un element cabdal per a la preparació de les ofertes per part dels licitadors i la promoció de nous interessos a participar en la licitació.





Així doncs, les rectificacions van donar lloc a la necessitat d'aprovar de nou els plecs i la despesa total associada a la vigència inicial del contracte (document núm. 102 de l'expedient de contractació) i de reiniciar el termini de presentació de les ofertes, *ergo* es va produir la retroacció de les actuacions a la fase prèvia de l'aprovació de l'expedient de conformitat amb l'establert en l'article 122.1 de la LCSP (el destacat és nostre):

"1. Los pliegos de cláusulas administrativas particulares deberán aprobarse previamente a la autorización del gasto o conjuntamente con ella, y siempre antes de la licitación del contrato, o de no existir esta, antes de su adjudicación, y solo podrán ser modificados con posterioridad por error material, de hecho o aritmético. En otro caso, la modificación del pliego conllevará la retroacción de actuaciones"

Aquest precepte permet la modificació dels plecs per causes diferents a l'error material, sempre que es retrotreguin les actuacions del procediment al moment anterior a l'autorització de la despesa, obrint un nou termini per a la presentació de les ofertes ex article 136.1 de la LCSP (per totes la Resolució núm. 61/2020 del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales –TACRC- i núm. 62/2021 del Tribunal Administrativo de Recursos Contractuales de la Junta de Andalucía –TARCJA-).

Per tant, de les actuacions realitzades per l'òrgan de contractació resulta que s'està davant d'un procediment de licitació *ex novo*, en conseqüència, tenint en compte les dates de publicació dels plecs (*vid.* antecedent de fet cinquè d'aquesta Resolució), i tractant-se d'un procediment de licitació tramitat mitjançant procediment obert subjecte a regulació harmonitzada es conclou que en aquest cas el recurs s'ha presentat dins del termini de quinze dies hàbils que estableix l'article 50.1 b) de la LCSP.

També s'ha presentat en forma, ja que compleix els requisits establerts a l'article 51.1 de la LCSP.

SISÈ. Exposades les posicions de les parts (*vid.* antecedents de fet sisè i setè d'aquesta Resolució), per l'enjudiciament de la qüestió plantejada escau portar a col·lació la regulació que recullen els plecs i la resta de documentació que ha de regir el procediment de licitació.

En primer lloc, segons es desprèn de la clàusula 1 del PCAP, l'objecte del lot 1 del contracte és el relatiu al servei de conservació, manteniment i condicionament dels espais verds del municipi.



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQSJHDZ8QROK7TIAZ

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04

Pàgina 8 de 24



L'apartat 4 del PPT, sense fer referència específica a un lot concret, estableix que la prestació del servei està integrada per dos tipus de treballs: els treballs de manteniment programat i els treballs de manteniment no programat i arranjaments. Ambdues modalitats es diferencien en els termes següents:

4 TIPUS DE PRESTACIÓ DEL SERVEI

El contractista, amb el personal adscrit a aquest contracte, amb els equips de maquinària i eines, i amb la resta de sistemes oferts, executarà les tasques incloses al contracte, d'acord amb la programació marcada en el present plec i amb els treballs no programats.

Pel que fa a les tasques generals, incloses en aquest servei, es definiran dos tipus de prestació, les que poden respondre a una programació prèvia o manteniment programat i les que responen a treballs no programables i a arranjaments en el desenvolupament del servei. Aquests 2 tipus inclouen les tasques descrites en els apartats següents.

4.1 Treballs de manteniment programat

1. Programa de neteja de totes les zones vegetades.
2. Programa de reg.
3. Programa de manteniment xarxes de reg.
4. Programa d'adobats.
5. Programa d'escarda, entrecavats i reformació dels clots de reg.
6. Programa de reposició d'encoixinats.
7. Programa d'esporga i retall de grups arbustius, entapissants i vivaces.
8. Programa de reposició de planta de temporada o de flor (no inclou el subministrament de la planta).
9. Programa de manteniment de gespes i prats.
10. Programa de sanitat vegetal en gespes, herbàcies i arbusts.
11. Tasques de manteniment de l'arbrat de parcs a excepció de l'esporga i els tractaments fitosanitaris
12. Manteniment de les zones d'esbarjo per a gossos.
13. Manteniment de tanques vegetals.
14. Desbrossament de zones de vegetació espontània.
15. Manteniment de les tanques en àrees de jocs infantils i àrees de gossos.
16. Manteniment de tanques de rol tornejat en parcs.

4.2 Treballs de manteniment no programat i arranjaments

Hi ha un conjunt de tasques que formen part de l'àmbit del present contracte, però que, per la seva essència, no són programables, o són petites intervencions que poden millorar-ne i sensibilitzar-ne de forma exponencial el manteniment. Aquestes tasques no previstes, però estretament lligades són les que es defineixen com a Treballs de manteniment no programat i arranjaments, i són les següents:



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQSJHDZ8QROK7TIZA

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04



- Reposició d'arbustiva, entapissant, vivaces i plantes de tanca (no inclou el subministrament de la planta).
- Condicionament de les xarxes de reg.
- Implantació de telegestió en zones de reg automatitzat.
- Encoixinats de nova aportació.
- Sanitat vegetal no programada en gespes, herbàcies i arbusts.
- Manteniment de superfícies de sauló, amb i sense aportació.
- Condicionament de les tanques de fusta i pal tornejat.
- Contenció de talussos amb murets, travesses, rocalles i altres elements auxiliars de jardineria.
- Aportació i estabilització de sauló.
- Altres serveis per satisfer necessitats esporàdiques o sobrevingudes.

La modalitat de facturació d'aquestes tasques serà per treball realitzat quan el responsable del contracte ho sol·liciti al contractista, d'acord amb els preus unitaris referits en l'**Annex del PCAP**, o en cas d'arranjaments sense preu unitari referit, d'acord amb els preus del Banc de preus (BEDEC) de l'Institut de Tecnologia de la Construcció (ITeC) i, en el seu defecte, els de la Base de Precios de Jardineria i Paisajismo.

Serà obligatori per part del contractista acompanyar cada certificació d'una justificació valorada de les tasques realitzades, segons model facilitat a l'**Annex D. Plantilla per a l'informe mensual de tasques**.

4.3 Preus a aplicar per tasques de manteniment programat i no programat

Els preus a aplicar per les tasques i serveis de manteniment programat seran els següents:

- Sobre la part de manteniment programat, a partir de l'oferta econòmica feta per l'adjudicatari, es facturarà una dotzena part cada mes, amb les deduccions que li siguin aplicables d'acord amb els informes de control de qualitat.
- Sobre la part de manteniment no programat:

A l'Annex del PCAP Quadres de preus (que no inclouen IVA) s'aplicaran els percentatge de baixa fix i únic ofert per l'empresa adjudicatària del servei.

Un cop aplicat el percentatge de baixa i multiplicat per les unitats executades, s'aplicarà un 13% de despeses generals (DG) i un 6% de benefici industrial (BI), a la suma del pressupost +DG+BI s'aplicarà l'IVA.



Doc. original signat per:
Maria Angels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQJSJHDZ8QROK7TIAZ

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04



4.4 Preus a aplicar al manteniment no programat en el cas de preus no contemplats

- Quan l'Ajuntament encarregui algun treball no previst en els preus de manteniment no programat, seran d'aplicació com a preus a aplicar, en primer lloc el **Banc de preus BPJP paramètric de jardineria i paisatgisme (darrera versió), banc per a la realització d'obres de jardineria i paisatgisme, editat per l'ITEC** en col·laboració amb l'Associació Espanyola d'Arboricultura, l'Associació Espanyola d'Enginyeria del Paisatge, l'Associació Espanyola de Paisatgistes, l'Associació Espanyola de Parcs i Jardins Públics, l'Associació de Professionals dels Espais Verds de Catalunya, el Col·legi Oficial d'Enginyers Tècnics Agrícoles i Perits Agrícoles de Catalunya, la Federació de Viveristes de Catalunya, el Gremi de Jardineria de Catalunya i el Gremi de Jardineria de les Comarques de Tarragona.
- Quan els treballs encarregats no es puguin valorar amb el Banc de Preus de l'ITEC, llavors seran d'aplicació els preus recollits en la Base de Precios de Jardineria y Paisajismo, avalat per l'Associació Espanyola d'Enginyeria del Paisatge i per l'Associació Espanyola de Parcs i Jardins Públics.
- Si no es troba preu en les dues anteriors bases es recorrerà al preu de mercat.
- En el cas que s'hagi de recórrer a les bases de preus citades, **se'ls aplicarà la mateixa baixa que el licitador ha ofert sobre els preus unitaris de les tasques a facturar per valoració de treballs realitzats.**
- No s'aplicarà baixa en el cas dels preus de mercat.
- Un cop aplicat el percentatge de baixa (si escau) i multiplicat per les unitats executades, s'aplicarà un 13% de despeses generals (DG) i un 6% de benefici industrial (BI), a la suma del pressupost +DG+BI s'aplicarà l'IVA.

Pel que fa als aspectes tècnics dels treballs de manteniment no programat i arranjaments l'apartat 6 del PPT recull, pel que aquí interessa, el següent:

6 PRESCRIPCIONS TÈCNIQUES DELS TREBALLS NO PROGRAMATS (PART VARIABLE DEL CONTRACTE)

6.1 Aspectes generals

(.../...)

Els costos mínims i màxims es donen com a informació com a guia pels licitadors sense que signifiqui un compromís de compliment per part de l'Ajuntament ni dels mínims ni dels màxims, ja que moltes d'aquestes tasques són imprevisibles, depenen de la climatologia, actes vandàlics, plagues, etc.



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQSJHDZ8QROK7T1ZAZ

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04



La diferencia entre els treballs de manteniment programats i els treballs de manteniment no programat i arranjaments també es veu reflectida en el desglossament dels conceptes econòmics del contracte, tal com recull la clàusula 2 del PCAP:

Clàusula 2. PRESSUPOST BASE DE LICITACIÓ, VALOR ESTIMAT DEL CONTRACTE I IMPUTACIÓ AL PRESSUPOST MUNICIPAL.

El pressupost base de licitació d'aquest contracte, corresponent a la suma dels 4 lots del Servei de Conservació, Manteniment i Condicionament dels Espais Verds, dels Arbres i Palmeres, de les àrees de Jocs Infantils públics i dels Serveis d'Avaluació de la Qualitat de Conservació, Manteniment i Condicionament de zones verdes, arbrat i palmeres i àrees de joc del municipi de Rubí, és de **6.939.820,92 €**, IVA inclòs, per als tres anys de durada inicial establerta per aquest contracte, a raó de 2.313.273,64 €/any, IVA inclòs, segons el desglossament del següent quadre:

	BASE LICITACIÓ	BASE IMPOSABLE	IVA 21%	TOTAL/ANY	3 ANYS (IVA INCLÓS)
LOT 1	Manteniment programat	1.082.986,58	227.427,18	1.310.413,76	3.931.241,28
LOT 2	Manteniment programat	224.287,42	47.100,36	271.387,78	814.163,34
LOT 3	Manteniment programat	188.799,54	39.647,90	228.447,44	685.342,32
LOT 4	Control de qualitat	75.271,15	15.806,94	91.078,09	273.234,27
Manteniment Programat i control de qualitat		1.571.344,69	329.982,38	1.901.327,07	5.703.981,21
LOT 1	Mantenim. no programat	210.400,93	44.184,20	254.585,13	763.755,39
LOT 2	Mantenim. no programat	63.992,50	13.438,43	77.430,93	232.292,79
LOT 3	Mantenim. no programat	66.058,27	13.872,24	79.930,51	239.791,53
Manteniment no Programat		340.451,70	71.494,87	411.946,57	1.235.839,71
B. LICITACIÓ CONTRACTE		1.911.796,39	401.477,25	2.313.273,64	6.939.820,92

L'anterior també s'observa del contingut de l'informe tècnic de necessitat i idoneïtat de la licitació en el qual consta una referència més concreta al PBL del lot 1 (document núm. 24 de l'expedient de licitació):

9.2 PRESSUPOST BASE LICITACIÓ LOT 1

El pressupost base de licitació per al LOT 1 (Servei de Conservació, Manteniment i Condicionament dels Espais Verds de Rubí), d'aquest contracte és de 3.301.113,78 € + 693.233,89 € (21% IVA), que fa un total de **3.994.347,67 €** (IVA inclòs), per als tres anys de durada inicial establerta per aquest contracte, a raó de **1.331.449,22 €/any** (IVA inclòs), segons el desglossament del següent quadre:



LOT 1	BASE IMPOSABLE	IVA 21%	TOTAL/ANY	3 ANYS (IVA INCLÒS)
Manteniment programat	889.970,33	186.893,77	1.076.864,10	3.230.592,30
Mantenim. no programat	210.400,93	44.184,20	254.585,13	763.755,38
BASE LICITACIÓ LOT 1	1.100.371,26	231.077,96	1.331.449,22	3.994.347,67

La facturació mensual del Lot 1, es divideix en una part fixa, que consistirà en una dotzena part de l'oferta econòmica de l'adjudicatari per a cada anualitat, de la que es poden produir deduccions derivades del Control de Qualitat, i una part variable, corresponent al manteniment no programat i arranjaments, per la qual s'ha estimat un cost màxim anual de **254.585,13 €** (IVA Inclòs) i que es determinarà mensualment en funció dels treballs executats pels preus unitaris oferts per l'adjudicatària.

En relació amb la forma de pagament, la clàusula 4 del PCAP estableix el següent:

Clàusula 4. RÈGIM DE PAGAMENT I REVISIÓ DE PREUS.

El contractista de cada un dels LOT 1, LOT 2 i LOT 3, amb els mitjans personals i materials adscrits al servei, executarà les tasques incloses al contracte i cadascuna d'elles serà facturada i abonada mitjançant una de les dues modalitats, la corresponent al manteniment programat (part fixa) i la corresponent al manteniment no programat i arranjaments (part variable). En el cas del LOT 4 només hi ha facturació de la part fixa.

Els treballs executats es facturaran d'acord amb el previst a l'apartat 19 de l'informe tècnic de justificació de la necessitat i idoneïtat del contracte, signat en data 8 de novembre de 2021 per la cap del servei de Parcs i Jardins i tenint en compte els aclariments que consten a l'informe signat en data 29 de febrer de 2024 pel tècnic del servei de Parcs i Jardins de l'Ajuntament, pel qual s'actualitzen els preus del contracte en compliment de la Resolució número 179/2023 (recurs N-2022-0004), de 15 de març de 2023, del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic.

Així mateix, la clàusula 23 del PCAP relativa a la finalització i el compliment del contracte i a la recepció de la prestació també conté previsions específiques que s'infereixen relacionades amb la recepció dels treballs de manteniment no programat i arranjaments:





Clàusula 23. FINALITZACIÓ I COMPLIMENT DEL CONTRACTE. RECEPCIÓ DE LA PRESTACIÓ.

Resulten d'aplicació el règim de compliment i de recepció establerts als articles 210 i 311 del LCSP i als articles 203 i 204 del Reial Decret 1098/2001, de 12 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament General de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques (RGLCAP). A aquests efectes i per a la seva constància al PCAP, cal indicar el següent:

- a) La conformació de cada factura parcial a compte presentada pel contractista i que sigui conformada pel responsable del contracte equivaldrà a la constatació de la correcta execució de la prestació facturada.
- b) La recepció del servei es documentarà en una acta que les parts subscriuran dins el mes següent al lliurament de l'informe municipal favorable emès pel responsable del contracte en cada cas per al tancament i liquidació del contracte.

Pel que fa al LOT 4, en funció de la data d'inici efectiu de cada un dels serveis que engloba, és a dir la funció de control i seguiment de la qualitat dels serveis prestats en el LOT 1, LOT 2 i LOT 3, si s'escau, caldrà tramitar recepcions parcials de les prestacions efectivament executades.

L'anterior s'entén sense perjudici de les responsabilitats que puguin ser imputades al contractista per raó de qualsevol eventual incompliment detectat amb posterioritat a la formalització de l'acta de recepció o conformitat.

De la lectura dels plecs queda palès que l'òrgan de contractació ha diferenciat clarament dues tipologies de prestacions, no només en termes tècnics, sinó, també, econòmicament. Així doncs s'observa, pel que aquí interessa, el següent:

- L'objecte del lot 1 del contracte, així com el preu d'adjudicació està integrat per: (i) una part fixa -determinada a tant alçat- corresponent als treballs de manteniment programat, i (ii) una altra variable –que es determina per preus unitaris- que correspon als treballs de manteniment no programat i arranjaments.
- Ambdues prestacions no només es diferencien per la tipologia de tasques a executar, sinó també, entre altres aspectes, per la forma d'execució, ja que mentre la part fixa està programada, la part variable depèn de factors externs a l'òrgan de contractació, motiu pel qual la seva execució és imprevisible i l'òrgan de contractació no queda obligat a executar-la.
- La facturació de les prestacions també és diferent i independent l'una de l'altra. De tal manera que per la part fixa del contracte es parteix de l'oferta econòmica feta per l'adjudicatari, que facturarà una dotzena part cada mes, amb les deduccions que li siguin aplicables d'acord amb els informes de control de qualitat i, en canvi, per la part



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQSJHDZ8QROK7TIZA

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04



variable, es partirà dels preus establerts en l'annex del PCAP quadres de preus (que no inclouen IVA) -o en el seu defecte els que corresponguin segons estableix l'apartat 4.4 del PPT- als quals se'ls hi aplicarà el percentatge de baixa fix i únic ofert per l'empresa adjudicatària del servei. Un cop aplicat el percentatge de baixa als preus establerts en l'annex del PCAP dedicat als quadres de preus (que no inclouen IVA), multiplicats per les unitats efectivament executades, s'aplicarà un 13% de despeses generals (DG) i un 6% de benefici industrial (BI), a la suma del pressupost +DG+BI s'aplicarà l'IVA.

Exposat l'anterior, tenint en compte que el fons de l'assumpte rau a dilucidar si el criteri d'adjudicació automàtic establert en el lot 1 relatiu a la "B.2 Millora en els preus unitaris del manteniment no programat i arranjaments, corresponent a la part variable de la facturació" està configurat de conforme a dret, cal portar a col·lació l'establert en la clàusula 7 del PCAP relativa als criteris d'adjudicació:

Clàusula 7. CRITERIS D'ADJUDICACIÓ.

Conforme estableix l'article 145 de la LCSP, els criteris d'adjudicació s'han de basar en la millor relació qualitat-preu o en un plantejament que atengui a la millor relació cost-eficàcia. Tenint en compte la naturalesa i característiques del contracte, s'opta per utilitzar criteris d'adjudicació basats en la millor relació qualitat-preu.

En aquest contracte els criteris de qualitat previstos en els quatre lots superen el 51% de la ponderació total en cada cas.

Per a la valoració de les proposicions que es presentin a cada un dels lots, s'estableixen varis criteris de valoració, amb una ponderació màxima de **100 punts**, dels quals:



- Pel que fa al **LOT 1** i el **LOT 2** : Un total de **40 punts** són criteris que depenen d'un judici de valor i un total de **60 punts** són criteris de valoració automàtics.

Així, pel que aquí interessa, l'apartat 7.1.B) de la clàusula ja esmentada relatiu als criteris d'adjudicació avaluable automàticament pel que fa al lot 1 del contracte recull el següent:

7.1 B) CRITERIS AVALUABLES AUTOMÀTICAMENT, fins a 60 punts.

Les empreses licitadores hauran d'incloure en el **sobre C** la seva oferta econòmica per aquest lot, d'acord amb el següents paràmetres:





B)	CRITERIS AVALUABLES AUTOMÀTICAMENT	PUNTUACIÓ: DE 0 A 60 PUNTS
B.1	Millora en el preu del manteniment programat, que es correspon amb la part fixa de la facturació.	De 0 fins a 25 punts
B.2	Millora en els preus unitaris del manteniment no programat i arranjaments, que es correspon amb la part variable de la facturació.	De 0 fins a 10 punts
B.3	Adscripció de vehicles menys contaminants	De 0 fins a 10 punts
B.4	Disminució impacte acústic de la maquinària	De 0 fins a 5 punts
B.5	Sistema de control i seguiment de flotes	De 0 fins a 5 punts
B.6	Formació addicional del personal adscrit al servei	De 0 fins a 5 punts

B.2 Millora en els preus unitaris del manteniment no programat i arranjaments, que es correspon amb la part variable de la facturació, fins a 10 punts

Les empreses licitadores indicaran el **percentatge de baixa, fix i únic**, que ofereixen aplicar respecte als **preus unitaris màxims** establerts per a les tasques corresponents al manteniment no programat i arranjaments i també respecte als preus unitaris que s'apliquin del **Banc de preus paramètric de jardineria i paisatgisme (BPJP darrera versió)**. Aquest banc de preus resulta d'aplicació si es realitzen obres de jardineria i paisatgisme, i està editat per l'ITEC.

El preu del manteniment no programat i arranjaments es correspon amb la part variable de la facturació, que consisteix en els treballs que s'executaran d'acord amb el previst al plec de prescripcions tècniques.

El percentatge ofert ha de tenir com a màxim dos decimals.



El percentatge de baixa ofert per les licitadores, es valorarà atorgant-se la màxima puntuació establerta (10 punts) a la licitadora que ofereixi el percentatge de baixa més elevat respecte als preus unitaris màxims establerts al Plec de prescripcions tècniques, i distribuint entre la resta de licitadores la puntuació que proporcionalment els correspongui d'acord amb les seves respectives ofertes.

$$P_i = P_{m\grave{a}x} \times \frac{DO}{MD}$$





on:

P_i = Puntuació de l'oferta a valorar

$P_{m\grave{a}x}$ = Puntuació màxima

DO = Percentatge de descompte de l'oferta a valorar

MD = Major percentatge de descompte presentat



L'empresa licitadora que no presenti cap descompte obtindrà 0 punts i la resta es valorarà de forma proporcional, atorgant més punts a la oferta que ha presentat major descompte.



El percentatge de baixa ofert per les licitadores, s'aplicarà només als **preus unitaris**, no afectarà a les partides alçades ni a l'import total de la partida reservada (63.992,50 € IVA exclòs), que es mantindrà inalterable, permetent així majors possibilitats d'actuació.



No hi ha consideració de desproporcionalitat per aquest criteri.

Així doncs, és clar el següent:

- Els plecs configuren com a criteri d'adjudicació automàtic l'oferiment d'un percentatge de baixa fix i únic per tots els preus unitaris preestablerts corresponents a la part variable del contracte, essent un criteri de caràcter econòmic.
- S'estableix una fórmula que atorga una major puntuació a l'oferta ofereix el percentatge de rebaixa més elevat, la menor puntuació a la que ofereix el percentatge menor i a les ofertes intermèdies se'ls atorgarà proporcionalment la que correspongui, tenint en compte que l'oferta que no ofereixi cap descompte obtindrà 0 punts.
- La baixa només s'aplicarà sobre els preu unitaris preestablerts, sense que això suposi una minoració de la despesa total vinculada a la partida econòmica del contracte corresponent a la part variable.
- Les ofertes realitzades per les licitadores no es tindran en consideració per a determinar la presumpció de temeritat de les ofertes.

SETÈ. Arribats a aquest punt, aquest Tribunal es veu amb la necessitat de recordar, una vegada més, que la seva funció no és fiscalitzadora, qualificadora de documentació, valorativa d'ofertes ni adjudicadora del contracte, funcions que corresponen únicament a l'òrgan de contractació. La funció d'aquest Tribunal és estrictament revisora dels actes impugnats per tal de determinar si amb ells s'ha respectat la normativa, els principis de la contractació pública i els plecs que va aprovar l'òrgan de contractació per regir el procediment de contractació, les normes de procediment i la motivació dels actes, així com l'exactitud material dels fets i la inexistència d'error manifest d'apreciació o de desviació de poder (entre moltes d'altres, les resolucions 227/2023, 200/2023, 344/2022, 259/2022, 229/2022, 50/2021, 35/2021, 222/2020,



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQSJHDZ8QROK7TIAZ

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04



191/2020, 364/2019, 355/2019, 342/2019; Sentència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea -TJUE- de 23 de novembre de 1978, *Agence européenne d'intérims/Comissió*, 56/77, Rec. P. 2215, apartat 20; sentències del Tribunal General de la Unió Europea -TGUE- de 24 de febrer de 2000, *ADT Projekt/Comissió*, T-145/98, Rec. P. II-387, apartat 147, de 6 de juliol de 2005, *TQ3 Travel Solutions Belgium/Comissió*, T-148/04, Rec. P. II-2627, apartat 47, i de 9 de setembre de 2009, *Brink's Security Luxembourg S.A.*, apartat 193).

La funció revisora del Tribunal impedeix que pugui substituir la competència dels òrgans de contractació, que són els competents tant en la fase prèvia de disseny del contracte amb l'elaboració dels plecs amb elecció del procediment, fixació de la classificació, determinació de la solvència i dels criteris d'adjudicació del contracte, prescripcions tècniques i decisió de no dividir en lots l'objecte del contracte, per tal de procurar la millor satisfacció de les seves necessitats i fins institucionals ex article 28 de la LCSP, extrems que hauran de quedar justificats en l'expedient ex article 116.4 de la LCSP. Altrament, s'estaria davant un supòsit d'incompetència material sancionada amb nul·litat radical per l'article 39.1 de la LCSP.

Exposat l'anterior, respecte les fórmules de valoració del preu de les ofertes val a dir que aquestes constitueixen un nucli de discussió reiterat a la pràctica de la contractació pública que, tal com aquest Tribunal ha anat indicant en la seva doctrina, cal analitzar en cada cas concret i ateses les circumstàncies que concorrin en cada supòsit (per totes, les resolucions 657/2023, 17/2021, 180/2020, 102/2019, 205/2018 i 194/2018 d'aquest Tribunal).

Les directives comunitàries, la LCSP i la normativa de desplegament no contenen pròpiament cap indicació de la fórmula o fórmules que es poden emprar per a la valoració de les ofertes econòmiques. Els òrgans de contractació gaudeixen, així, d'un ampli marge de discrecionalitat a l'hora de dissenyar els elements essencials de la licitació (tals com els criteris de valoració de les ofertes i les fórmules per aplicar la puntuació, així com els aspectes concomitants amb aquests, com poden ser les mateixes ponderacions dels criteris i el lliar objectius per apreciar el caràcter anormal de les ofertes) de la forma que estimin més idònia per assolir les necessitats i objectius de la contractació ex article 28.1 de la LCSP, per tal d'encertar amb la selecció de l'oferta que, en el seu conjunt, presenti la millor relació qualitat-preu, amb ple respecte a la normativa i els principis rectors de la contractació pública i al procediment legalment establert per a la valoració de les ofertes i l'anàlisi de la seva viabilitat.

Tanmateix, aquesta discrecionalitat no és absoluta i la decisió dels òrgans de contractació queda subjecta als límits que han vingut definint la jurisprudència europea i la doctrina dels



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQSJHJ8Z8QROK7TIZAZ

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04

Pàgina 18 de 24



Tribunal Català
de Contractes
del Sector Públic

tribunals de recursos contractuals en cada cas concret, segons la qual, en síntesi, les fórmules de valoració econòmica han d'atorgar una puntuació proporcional a les ofertes i de manera que l'oferta més barata rebi la major puntuació i la més cara la menor puntuació, amb plena observança dels principis rectors de la contractació pública (per totes, Sentència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea de 16 de setembre de 2013, assumpte T-402/06, Regne d'Espanya/Comissió Europea; resolucions núm. 17/2021, 390/2019, 55/2019, 205/2018, 194/2018, 125/2017, 85/2017 i 80/2014 d'aquest Tribunal; resolucions núm. 51/2019 i 26/2015 del Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid -TACPCM-; resolucions núm. 976/2018 i 906/2014 del TACRC, i Acord núm. 94/2015 del Tribunal Administrativo de Contratos Públicos de Aragón).

Aquesta premissa d'atorgar major puntuació a l'oferta més econòmica i la menor puntuació a la més elevada, i a les ofertes intermèdies la puntuació proporcional que els correspongui, és la que també ha imperat des de fa molts anys en la doctrina de les juntes consultives de contractació administrativa -JCCA- (entre d'altres, Informe 6/2014 de la JCCA d'Aragón; Informe 4/11 de la JCCP de l'Estat; Informe 3/2005 de la JCCA de la Generalitat de Catalunya; Informe 4/2003 de la Junta Regional de Contratación Administrativa de Murcia; Dictamen 1/2001 de la Junta Superior de Contractació Administrativa de València; Informe 5/98 de la JCCA de les Illes Balears, i Informe 4/97 de la JCCA de Madrid).

Doncs bé, com s'ha vist *ut supra*, la fórmula examinada en el present cas atorga la màxima puntuació a l'oferta que ofereixi una major rebaixa dels preus unitari, sent així la proposta que ofereix el preu més baix, la menor puntuació a l'oferta que ofereixi una menor rebaixa dels preus unitari, sent així la proposta la més cara, 0 punts a l'oferta que no ofereixi cap baixa i a les ofertes intermèdies la puntuació proporcional corresponent, respon a l'esquema de fórmula que la doctrina ha considerat que no mereix per se cap sanció de nul·litat; ara bé, sempre i quan no provoqui en la seva aplicació una vulneració dels principis nuclears de la contractació pública i l'alteració del procediment legalment establert per a la valoració de les ofertes, que és la conclusió a què arriba unànimement la doctrina d'aquest i la resta dels tribunals de recursos contractuals, ja citada.

Així doncs, per la controvèrsia que plantegen a la pràctica les fórmules de valoració econòmica i atès el marge de discrecionalitat de què disposen els òrgans de contractació a l'hora d'elaborar les condicions de la licitació d'acord amb les necessitats de la contractació, cal insistir en la necessitat que motivin i analitzin *ex ante* a l'aprovació dels plecs, l'oportunitat i la procedència dels criteris d'adjudicació dels plecs, i en el cas de les fórmules de valoració i



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQSJHDZ8QROK7TIZA

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04

Pàgina 19 de 24



puntuació, expliquin de manera suficient les raons per les quals consideren aconsellable i adient la seva elecció i efectuïn prèviament l'estudi del comportament de les mateixes (per totes resolucions 15/2024, 3/2023, 278/2022 i 75/2020 d'aquest tribunal)

Doncs bé, en aquest cas, certament, en l'expedient de contractació tramès a aquest Tribunal consta l'informe emès pels serveis tècnics de l'òrgan de contractació relatiu a l'estudi sobre les fórmules de valoració econòmica en les licitacions de l'Ajuntament de Rubí, el qual consta publicat en el perfil de contracte de l'òrgan de contractació juntament amb els plecs i la resta de documentació que ha regir el procediment de licitació del contracte referència en el qual, portant a col·lació diverses resolucions dels tribunals de recursos contractuals en els quals s'analitzen casos concrets de configuració de les fórmules del criteri d'adjudicació i la doctrina del JCCA conclou que com a criteri general en tots els procediments de licitació de l'òrgan de contractació en els criteris d'adjudicació de caràcter econòmic es farà servir la denominada "fórmula proporcional directa", fórmula que s'ha utilitzat també en el criteri controvertit (document núm. 5 de l'expedient de contractació):

(.../...)

6. CONCLUSIÓ

En base a l'exposat es proposa com a criteri general en els procediments de licitació de l'Ajuntament de Rubí, la **fórmula proporcional directa**.

Cal analitzar, per a cada cas concret, el valor que ha de tenir la puntuació a atorgar per a aquest criteri en relació a altres criteris d'adjudicació. L'adjudicació ha de recaure en l'oferta amb millor relació qualitat-preu.

En aquest sentit, convé ressaltar que les fórmules de valoració i puntuació proporcionals que puguin ser objecte de recomanació també mereixen ser comprovades i analitzades d'antuvi, quant al seu comportament, pels òrgans de contractació en cada licitació de manera casuística en atenció a les particularitats que presentin, a fi d'encertar-ne l'elecció i resultar la més adequada en la licitació de què es tracti (per totes la Resolució núm. 657/2023 d'aquest Tribunal).

Nogensmenys, aquesta motivació i anàlisi no concorre en el cas examinat atès que, si bé del contingut de l'informe esmentat anteriorment s'observa que l'òrgan de contractació ha analitzat diverses tipologies de fórmules de valoració de les ofertes econòmiques i el seu comportament simulant escenaris diferents que es poden donar en un procediment de licitació segons les ofertes presentades i el nombre de licitadores, aquest examen s'ha fet de manera





general, per tots els procediments de contractació licitats per l'òrgan de contractació, sense tenir en compte la configuració dels plecs en cadascun dels contractes a licitar, i de manera particular, només sobre els criteris d'adjudicació de caràcter econòmic, sense tenir en compte els altres criteris d'adjudicació i les particularitats establertes en els diferents procediments de licitació i de forma remarcable, en el cas que ens ocupa, sense tenir en compte les característiques de l'objecte a valorar en el context de les prestacions d'aquell contracte.

Al respecte, val a dir que, si bé el criteri d'adjudicació controvertit valora únicament l'oferiment d'un percentatge de rebaixa sobre un preu preestablert, sense que s'atorgui puntuació a qui no hagi formulat millora econòmica, el cert és que està vinculat al desenvolupament d'uns treballs de caràcter imprevisible, dels quals l'òrgan de contractació no queda obligat a executar-los i el seu oferiment no afecta a la despesa compromesa en la part variable del contracte. Tot l'exposat, propicia que aquest criteri d'adjudicació esdevingui un criteri d'adjudicació neutre o transparent dins del conjunt dels criteris d'adjudicació perquè impulsa totes les empreses a oferir la màxima rebaixa per tal d'aconseguir l'adjudicació del contracte, en no comportar-los cap esforç econòmic cert i que, en tot cas, tindrà un cost assignat amb independència de la resta de la proposició, de tal manera que la ponderació dels criteris econòmics no arribarà a ser la que formalment assigna el plec (en aquest sentit, també, la Resolució núm. 309/2020 i 180/2020 d'aquest Tribunal). En concret, els criteris econòmics no serien 35 punts sobre 100, sinó que se'ls hi assignaria un total de 25 punts, els quals estarien integrats en els criteris d'adjudicació de caràcter automàtic que suposarien un total de 50 punts, restant 40 punts als criteris d'adjudicació sotmesos a un judici de valor.

Pel que fa al caràcter oneros del contracte, escau recordar que la possibilitat de l'oferiment gratuït d'una prestació complementària no trenca *per se* l'onerositat del contracte en el seu conjunt (en aquest sentit, per totes, la Resolució 476/2023 d'aquest Tribunal i la Resolució 184/2020 del TACRC), sempre i quan el global del contracte sigui positiu, l'ens contractant pagui un preu real i els plecs no impedeixin aquesta possibilitat.

L'anterior s'ha de posar en connexió amb el fet que l'únic criteri d'adjudicació que s'ha tingut en compte al configurar els paràmetres per a la detecció d'oferta desproporcionades és el "B.1 Millora en el preu del manteniment programat, que es correspon amb la part fixa de la facturació", quedant la resta de criteris d'adjudicació, inclòs el controvertit en el recurs, al marge de la detecció de les ofertes en presumpció d'anormalitat o desproporció econòmica.



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQSJHDZ8QROK7TIZAZ

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04

Pàgina 21 de 24



Al respecte, escau recordar que la peça separada ex article 149 de la LCSP té per finalitat evitar que les ofertes es puguin rebutjar sense la comprovació prèvia de la possibilitat del seu compliment, mitjançant la instrucció d'un expedient contradictori dins del procediment de contractació que satisfaci, no només aquest principi de contradicció escoltant la part afectada, sinó també els principis de lliure concurrència, no discriminació i transparència que han de regir la seva tramitació (per totes, les resolucions 25/2019, 292/2018 i 218/2018 d'aquest Tribunal, amb cita de doctrina anterior i de les sentències del Tribunal Suprem de 15 de maig de 2008, 27 de novembre de 2001, 18 de juny de 1991, 22 de juny de 1989 i 10 de febrer de 1982).

En aquest sentit, certament la doctrina ha anat matisant i diferenciant els supòsits en què els plecs indiquen de manera expressa que el càlcul d'anormalitat s'ha d'efectuar per cada preu unitari (Resolucions núm. 75/2023 d'aquest Tribunal i la Resolució núm. 116/2018 del Tribunal Administrativo de Recursos Contractuales de Castilla y León) de la resta de casos, en els quals no es distingeix, i per això el càlcul ha de ser conjunt, de la totalitat de l'oferta (Resolucions 599/2023, 382/2021, 348/2021 d'aquest Tribunal i de l'Órgano Administrativo de Recursos Contractuales de Euskadi -OARC- en quant a la necessitat de tenir en compte la globalitat de l'oferta en el procediment d'apreciació de la temeritat en supòsits de preus unitaris en les resolucions 64/2021 i 49/2021). Al respecte escau portar a col·lació la Sentència del Tribunal Suprem núm. 4069/2019 de 7 de desembre de 2019-ECLI: ES:TS:2019:4069-:

"Tal como hemos anticipado, la respuesta que ha de darse a la cuestión planteada por el auto de admisión ha de ser que, en las circunstancias del caso, en los contratos del sector público con precios referidos a Componentes de la prestación, la determinación de si una oferta incluye valores anormales o desproporcionados, a efectos de la aplicación de los artículos 152 del texto refundido de la Ley de Contratos del Sector Público y 85 del Reglamento de Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, ha de efectuarse en relación con la oferta global y completa presentada por el licitador".

Dit això, a l'hora de la configuració dels plecs i d'acord amb la discrecionalitat tècnica de què disposen els òrgans de contractació per definir i fixar els paràmetres objectius útils per a determinar les situacions d'anormalitat, tot seleccionant els que siguin més apropiats als efectes d'analitzar la viabilitat de les propostes tenint en compte el disseny de la licitació i, en concret, la configuració dels criteris d'adjudicació, escau assenyalar que en l'expedient tramès a aquest Tribunal tampoc consta que aquesta configuració i anàlisi s'hagi realitzat, d'acord



Doc. original signat per:
Maria Angels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQSJHDZ8QROK7TIAZ

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04

Pàgina 22 de 24



amb la doctrina exposada anteriorment, fet que reforça la hipòtesi de la neutralitat del criteri controvertit.

En definitiva, l'expedient de contractació examinat ve mancat de l'adequada motivació quant a la configuració del criteri d'adjudicació enjudiciat i queda demostrat que el disseny de la licitació plasmat en els plecs desvirtua totalment la ponderació formalment o nominalment assignada al criteri de la millora del preu unitari afavorint que el criteri esdevingui "neutre" o "buit" que no respon a les especificacions establertes en la LCSP.

En conseqüència, correspon estimar el recurs i, en la seva virtut, anul·lar el criteri d'adjudicació controvertit que l'òrgan de contractació haurà d'adequar a la normativa i doctrina exposades i justificar adequadament en l'expedient de contractació.

D'acord amb l'exposat i vistos els preceptes legals d'aplicació, reunit en sessió, aquest Tribunal

ACORDA

- 1.- Estimar el recurs especial en matèria de contractació presentat per A.C.R., en nom i representació de l'ASOCIACIÓN DE EMPRESAS DE GESTIÓN DE INFRAESTRUCTURA VERDE contra els plecs que han de regir el contracte dels serveis de conservació, manteniment i condicionament dels espais verds, dels arbres i palmeres, de les àrees de jocs infantils públics i dels serveis de control de qualitat de conservació, manteniment i condicionament de zones verdes, arbrat i palmeres i àrees de joc, licitat per l'AJUNTAMENT DE RUBÍ (expedient 3/2021/CSOH) d'acord amb el fonament setè d'aquesta Resolució.
- 2.- Aixecar la suspensió del procediment de contractació acordada per aquest Tribunal en data 10 de juliol de 2024, a l'empara del que disposa l'article 57.3 de la LCSP.
- 3.- Declarar que no s'aprecia la concurrència de mala fe o temeritat en la interposició del recurs, per la qual cosa no escau la imposició de la sanció prevista en l'article 58.2 de la LCSP.
- 4.- Notificar aquesta resolució a totes les parts.



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
03/10/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
03/10/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 03/10/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E4LAJ5T5XIGEDPQJSJHDZ8QROK7TIAZ

Data creació còpia:
03/10/2024 11:30:04

Pàgina 23 de 24



Aquesta resolució posa fi a la via administrativa i és directament executiva sense perjudici que es pugui interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en el termini de dos mesos, a comptar des de l'endemà de la recepció d'aquesta notificació, de conformitat amb el disposat en els articles 10.1 k) i 46.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, i en l'article 59 de la LCSP.

Aprovat per unanimitat dels membres del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic en la sessió de 2 d'octubre de 2024.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez
Secretària

Carme Lucena Cayuela
Presidenta