

 **Tribunal Català  
de Contractes  
del Sector Públic**

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

Barcelona, 20 de març de 2024

**Resolució:** 116/2024 (recursos N-2023-0570, N-2023-0571 -exp. associat N-2023-0600- i N-2023-0583 -exp. associat N-2023-0601-)

Vistos els recursos especials en matèria de contractació presentats per F.X.G.A., en nom i representació de l'empresa FCC MEDIO AMBIENTE, SA (recurs N-2023-0570), i per A.C.P., J.L.C.C. i A.R.A., en nom i representació de les empreses que integren l'UTE SELSA, AQ i FCC: SERVICIOS ESPECIALES DE LIMPIEZA, SA; FCC AQUALIA, SA i FCC INDUSTRIAL E INFRAESTRUCTURAS ENERGÉTICAS, SAU (recursos N-2023-0571 i N-2023-0583), contra els actes mitjançant els quals se les exclou del procediment de licitació i s'adjudiquen els lots 1, 2 i 3, respectivament, del contracte de serveis de manteniment integral d'equipaments del CEB, licitat per CONSORCI D'EDUCACIÓ DE BARCELONA (expedient CEB-2023-132), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

**ANTECEDENTS DE FET**

**PRIMER.** L'anunci de la licitació es va publicar en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) S65, de data 31 de març de 2023. En la mateixa data, també es va publicar en el perfil de contractant de Consorci d'Educació de Barcelona (en endavant, CEB o òrgan de contractació), inserit en la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya (PSCP), a través del qual es van posar a disposició dels interessats els plecs de clàusules administratives particulars (PCAP) i de prescripcions tècniques (PPT), entre altres documents contractuals.

Es tracta d'un contracte de serveis, amb un valor estimat –VEC- de 38.397.667,62 euros, dividit en tres lots:

Lot 1: Centres dels Districtes de Ciutat Vella, l'Eixample, Sants-Montjuïc i Les Corts, amb un VEC de 13.809.316,32 euros.



Doc. original signat per:  
Maria Àngels Alonso Rodríguez  
22/03/2024,  
Maria Carmen Lucena Cayuela  
22/03/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web [csv.gencat.cat](http://csv.gencat.cat) fins al 22/03/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZXX8

Data creació còpia:  
22/03/2024 11:51:34

Pàgina 1 de 43



Lot 2: Centres dels Districtes de Sarrià-Sant Gervasi, Gràcia, Horta-Guinardó i Nou Barris, amb un VEC de 13.997.864,54 euros.

Lot 3: Centres dels Districtes de Sant Andreu i Sant Martí, amb un VEC de 10.590.486,76 euros.

Durant el termini de presentació d'ofertes les persones interessades van demanar informació addicional i es van plantejar diverses dubtes i qüestions a l'òrgan de contractació qui, de conformitat amb allò establert en la clàusula 11.7 del PCAP, va donar resposta mitjançant el tauler d'avisos, l'apartat "preguntes i respostes", residenciat en el perfil del contractant.

El termini de presentació d'ofertes es va establir fins al 2 de maig de 2023, tanmateix, es va ampliar fins al dia 9 de maig del mateix any, segons consta en el perfil del contractant "per tal de poder donar compliment a la LCSP pel que fa a notificació de respostes".

**SEGON.** Dins del termini de prestació d'ofertes, es van presentar als diferents lots els operadors econòmics següents (document núm. 24 de l'expedient de contractació):

- OSERMA 1992 OBRES I SERVEIS, SL, als lots 1, 2 i 3.
- CONSTRAULA ENGINYERIA I OBRES, SAU (des d'ara, CONSTRAULA), als lots 1, 2 i 3.
- ACSA OBRAS E INFRAESTRUCTURAS, SAU (des d'ara, ACSA), als lots 1, 2 i 3.
- AUXILIAR DE SERVICIOS Y ASISTENCIA, SLU (des d'ara, AXER), als lots 1, 2 i 3.
- FCC MEDIO AMBIENTE, SAU (des d'ara, FCC MA), al lot 1.
- NERGY GLOBAL SERVICE, SL, als lots 1, 2 i 3.
- UTE SELSA- AQ-FCC (des d'ara, UTE o l'UTE SELSA- AQ-FCC), als lots 2 i 3.
- CONSTRUCTORA DEL CARDONER, SA, als lots 1, 2 i 3.
- COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU (des d'ara, COMSA), als lots 1, 2 i 3.
- CPI INTEGRATED SERVICES, SA (des d'ara, CPI), als lots 1, 2 i 3.
- OHL SERVICIOS INGESAN, SA, als lots 1, 2 i 3.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 2 de 43



**TERCER.** En data 28 de juny de 2023, va tenir lloc l'acte d'obertura del sobre C relatiu a les ofertes avaluables mitjançant criteris automàtics. De conformitat amb l'acta de la mesa de contractació (document núm.30 de l'expedient de contractació), es van obrir els sobres C de cadascuna de les empreses licitadores en cadascun del lots i sense valorar la documentació, la mesa de contractació va acordar remetre la documentació als serveis tècnics de l'òrgan de contractació als efectes emetessin l'informe final i proposta d'adjudicació.

**QUART.** Rebuda la documentació corresponent als sobres C, els serveis tècnics de l'òrgan de contractació van valorar les ofertes presentades d'acord amb els criteris d'adjudicació automàtics establerts en els plecs i van comprovar les ofertes que es trobaven en situació de temeritat. En aquest sentit, en l'informe final emès pels serveis tècnics de l'òrgan de contractació, pel que fa als respectius lots on s'havien presentat, entre altres, l'empresa FCC MA – respecte al lot 1- i l'UTE SELSA-AQ-FCC – en quant als lots 2 i 3-, consta que les ofertes d'aquestes licitadores estaven incurses en presumpció de temeritat respecte al criteri H.1.A2) (document núm. 48 de l'expedient de contractació).

**CINQUÈ.** En data 25 de juny de 2024, tal com consta en la documentació facilitada per l'òrgan de contractació a petició expressa de la Secretaria tècnica d'aquest Tribunal, en el tràmit de l'expedient contradictori ex article 149.4 de la LCSP, es va requerir, mitjançant correu electrònic ordinari, a l'empresa FCC MA, respecte al lot 1, i a l'UTE SELSA-QC-FCC, respecte als lots 2 i 3, per què presentessin la documentació justificativa de la viabilitat de les seves ofertes.

A aquests efectes els operadors econòmics requerits van atendre als requeriments aportant la documentació que van considerar pertinent als efectes de justificar la viabilitat de les seves ofertes.

**SISÈ.** En data 31 d'octubre de 2023, va tenir lloc l'acte de la mesa de contractació de recepció de l'informe final i proposta d'adjudicació. De conformitat amb l'acta de la mesa de contractació (document núm. 23 de l'expedient de contractació) es va elevar la proposta d'adjudicació a l'òrgan de contractació, aprovant, prèviament, el contingut de l'informe final emès pels serveis tècnics de l'òrgan de contractació en el qual es conclou que l'empresa FCC MA – respecte al

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 3 de 43



lot 1- i l'UTE SELSA-AQ-FCC – en quant als lots 2 i 3- no han acreditat la viabilitat de la seva oferta en l'expedient contradictori ex article 149.4 de la LCSP (document núm. 48 de l'expedient de contractació).

L'acta de la mesa de contractació no consta publicada en el perfil del contractant de l'òrgan de contractació, si bé sí que consta que en data 2 de novembre de 2023 es va publicar l'informe final emès pels serveis tècnics de l'òrgan de contractació (document núm. 48 de l'expedient de contractació).

**SETÈ.** En data 20 de novembre de 2023, es van dictar els actes (documents núm. 71, 79 i 87 de l'expedient de contractació) mitjançant els quals, de conformitat amb l'ordre de classificació i la proposta d'adjudicació acordada per la mesa de contractació en data 31 d'octubre de 2023 de gener de 2023 (document núm. 23 de l'expedient de contractació) i d'acord amb l'informe final emès pels serveis tècnics de l'òrgan de contractació (document núm. 48 de l'expedient de contractació), es va resoldre (i) l'exclusió del lot 1 de les empreses COMSA i FCC MA i dels lots 2 i 3 de l'empresa COMSA i de l'UTE SELSA-AQ-FCC i (ii) l'adjudicació del lot 1 a favor de l'empresa AXER, del lot 2 a favor de l'empresa CONTRAULIA i del lot 3 a favor de l'empresa CPI.

Aquestes resolucions es van publicar en el perfil del contractant de l'òrgan de contractació en data 21 de novembre de 2023 i es va notificar electrònicament a totes les parts interessades en data 20 de novembre de 2023.

**VUITÈ.** En data 13 de desembre de 2023, l'empresa FCC MA va presentar al registre electrònic del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (des d'ara, el Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra l'acte mitjançant el qual se l'exclou del procediment de licitació i s'adjudica el lot 1 del contracte referenciat a favor de l'empresa AXER (recurs núm. N-2023-0570).

En síntesi, el recurs es fonamenta en els motius següents:

- 1) Respecte a la seva exclusió del procediment de licitació del lot 1 del contracte referenciat, vindica que la documentació que va presentar als efectes de desvirtuar la presumpció d'anormalitat de la seva oferta és suficient per acreditar la viabilitat de la seva oferta en la seva globalitat i, per tant, considera que la seva exclusió no està

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 4 de 43



degudament motivada, ja que, l'anàlisi de la baixa únicament s'ha fet respecte a la part variable i no pel conjunt de la seva oferta.

- 2) En quant a l'adjudicació del lot 1 del contracte referenciat a favor de l'empresa AXER, al·lega que aquesta empresa no pot resultar adjudicatària de conformitat amb l'establert en l'apartat I del quadre de característiques –QC- del PCAP, atès que aquesta empresa juntament amb les empreses CONTRAULIA –qui ha resultar adjudicatària del lot 2- i ACSA, pertanyent les tres al mateix grup empresarial –SORIGUÉ- han participat en la licitació de manera coordinada, vulnerant els principis d'igualtat de tracte entre licitadors i concurrència i els principis de proposició única i el secret de les proposicions.

Per tot això, la part recurrent sol·licita a aquest Tribunal que estimi el recurs, anul·lant la resolució impugnada i ordenant la retroacció de les actuacions als efectes que s'accepti la justificació de la viabilitat de l'oferta presentada per l'empresa FCC MA i se la proposi com a adjudicatària del lot 1 del contracte per ser la seva oferta la millor classificada.

**NOVÈ.** En data 13 de desembre de 2023, l'UTE SELSA-AQ-FCC va presentar al registre electrònic del Tribunal recurs especial en matèria de contractació contra l'acte mitjançant el qual se l'exclou del procediment de licitació i s'adjudica el lot 2 del contracte referenciat a favor de l'empresa CONTRAULIA (recurs núm. N-2023-0571), en síntesi, el recurs es fonamenta en els mateixos motius, respecte a la seva exclusió i l'adjudicació del lot 2, en aquest cas, a favor de l'empresa CONTRAULIA, i té el mateix *petitum* que el recurs presentat per FCC MA (recurs núm. N-2023-0570).

**DESÈ.** En data 13 de desembre de 2023, l'UTE SELSA-AQ-FCC va presentar al registre electrònic del Tribunal recurs especial en matèria de contractació contra l'acte mitjançant el qual se l'exclou del procediment de licitació i s'adjudica el lot 3 del contracte referenciat a favor de l'empresa CPI (recurs núm. N-2023-0583), en síntesi, el recurs es fonamenta en els mateixos motius respecte a la seva exclusió i té, al respecte, el mateix *petitum* que el recurs presentat per FCC MA (recurs núm. N-2023-0570).

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 5 de 43



**ONZÈ.** En data 13 de desembre de 2023, la Secretaria Tècnica del Tribunal va notificar a l'òrgan de contractació, amb remissió de còpia dels recursos interposats, i va sol·licitar-li la remissió de l'expedient de contractació i dels informes corresponents, d'acord amb els articles 56.2 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), 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 21 de desembre de 2023 va tenir entrada en el Tribunal l'expedient de contractació, així com els informes de l'òrgan de contractació amb què s'oposa als motius d'impugnació relacionats amb les exclusions dels operadors econòmics recurrents (recurs núm. N-2023-0570, N-2023-0571 i N-2023-0583) defensant que el procediment ex article 149 de la LCSP en els tres casos es va tramitar amb les formalitats legals establertes i de conformitat amb la configuració establerta en els plecs, així, defensa el seu judici tècnic en considera que els operadors econòmics recurrents en la peça separada de l'anormalitat no han arribat a justificar la viabilitat de les seves ofertes en els termes establerts en els plecs del procediment de licitació.

**DOTZÈ.** A requeriment de la Secretaria Tècnica del Tribunal, en data 15 de desembre de 2023, l'UTE SELSA-AQ-FCC van esmenar els recursos presentats (recursos núm. N-2023-0571 i N-2023-0583) aportant-los signats electrònicament i presentant la documentació acreditada de la seva representació, documentació que mancava en la presentació dels recursos (expedients núm. N-2023-0600 i N-2023-0601, respectivament).

**TRETZÈ.** Dins del període d'al·legacions de cinc dies hàbils obert 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, en data 16 de gener de 2024, les empreses AXER i CONSTRAULA van presentar les seves al·legacions en termini oposant-se als recursos interposats (recursos núm. N-2023-0570 i N-2023-0571, respectivament) al·legant, en termes similars, en síntesi, el següent:

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 6 de 43



- 1) En relació amb els motius d'impugnació relacionats amb les respectives exclusions, defensen l'actuació de l'òrgan de contractació en haver analitzat la temeritat de les ofertes per les parts diferenciades establertes en els plecs i no de forma conjunta com pretenen els operadors econòmics recurrents els quals no han aconseguit desvirtuar la presumpció d'anormalitat de les seves ofertes. Per tant, la seva exclusió és conforme a dret i d'acord amb l'establert en els plecs.
- 2) Pel que fa a les adjudicacions dels lots 1 i 2 al seu favor, respectivament, aquestes empreses manifesten que la LCSP permet la possibilitat de participar en el mateix procediment de licitació a empreses que pertanyin al mateix grup empresarial sempre i quan això no suposi una vulneració del principi de proposició única establert en l'article 139.3 de la LCSP, per tant, l'adjudicació al seu favor no suposa la vulneració dels principis de la contractació pública, ni tampoc dels plecs atès que les seves memòries tècniques són sense dubte diferents.

Per tot això, sol·liciten a aquest Tribunal la desestimació dels recursos, respectius, en tots els seus motius d'impugnació.

**CATORZÈ.** A requeriment de la Secretaria Tècnica del Tribunal, en data 7 de març de 2024, l'òrgan de contractació va completar els informes emesos ex article 56.2 incorporant les al·legacions respecte als motius d'impugnació relacionats amb les adjudicacions dels lots 1 i 2 a favor de les empreses AXER i CONSTRUALIA, respectivament (recurs núm. N-2023-0570 i N-2023-0571), manifestant que les empreses adjudicatàries havien presentat memòries tècniques amb diferències substancials i que no s'observa que el grup SORIGUÉ hagi actuat com apunten les recurrents, per tant, considera que les adjudicacions impugnades no vulnereu els principis de la contractació pública, ni les limitació d'adjudicació establertes en els plecs.

Per tant, sol·licita a aquest Tribunal que desestimi els tres els recursos en tots els seus motius d'impugnació.

**QUINZÈ.** A requeriment de la Secretaria Tècnica del Tribunal, en data 11 de març de 2024, l'òrgan de contractació va completar la tramesa de l'expedient administratiu amb l'aportació

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 7 de 43





de documentació relativa a la tramitació de la peça separada dels expedients de l'anormalitat ex article 149.4 de la LCSP, la qual havia estat omesa.

#### FONAMENTS JURÍDICS

**PRIMER.** Aquest Tribunal resulta competent per pronunciar-se sobre els recursos especials en matèria de contractació presentats, 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.

Al respecte, el Tribunal aprecia entre els recursos presentats (recursos núm. N-2023-0570, N-2023-0571 i N-2023-0583) una íntima connexió atès que tots els recursos s'han presentat en relació amb el mateix procediment de licitació de manera que, d'acord amb l'article 20 del Decret 221/2013 i 57 de la LPAC, el faculten per procedir a la seva acumulació, conformement estableix també l'article 13 del RD 814/2015.

En aquest sentit, pel que fa als motius d'impugnació relatius a les exclusions dels operadors econòmics recurrents al·legats (recursos núm. N-2023-0570, N-2023-0571 i N-2023-0583) i als motius d'impugnació en relació amb l'adjudicació dels lots 1 i 2 (recursos núm. N-2023-0570 i N-2023-0571) són els mateixos.

Per tot això, d'acord amb el principi d'economia procedimental, escau acumular els recursos, per resoldre'ls en un únic procediment i mitjançant una única Resolució.

**SEGON.** Es tracta d'un contracte de serveis, amb un valor estimat –VEC- de 38.397.667,62 euros, dividit en tres lots.

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

**TERCER.** Els recursos es dirigeixen contra els actes mitjançant els quals s'exclouen als operadors econòmics recurrents del procediment de licitació alhora que s'adjudiquen els tres lots que formen part de l'objecte del contracte a les empreses AXER, CONSTRAULA i CPI,

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZX8	Pàgina 8 de 43





Tribunal Català  
de Contractes  
del Sector Públic

respectivament, essent ambdues decisions objecte del recurs especial en matèria de contractació segons l'article 44.2 b) i c), en tant que l'acte objecte del recurs impedeix la continuació en la licitació de la part actora i alhora adjudica el contracte referenciat.

Per tant, com sigui que els recursos també es dirigeixen contra l'adjudicació del contracte, la seva interposició produeix *ope legis* l'efecte de suspendre automàticament l'adjudicació del contracte, d'acord amb els articles 53 de la LCSP i 21.3 del RD 814/2015, sense que calgui el pronunciament exprés d'aquest Tribunal.

**QUART.** Pel que fa a la legitimació de les parts actores, val a dir que en atenció al contingut dels motius d'impugnació dels recursos, aquest Tribunal aprecia en les parts recurrents drets i interessos afectats per l'acte impugnat i, per tant, la necessària legitimació activa per interposar el recurs, d'acord amb els articles 48 de la LCSP i 16 del Decret 221/2013.

Les seves representacions també ha quedat acreditades per actuar en aquest procediment, de conformitat amb l'article 51.1 a) de la LCSP.

**CINQUÈ.** Els recursos s'ha presentat dins del termini de quinze dies hàbils que estableix l'article 50.1 de la LCSP.

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

**SISÈ.** Abans d'entrar en el fons de l'assumpte, 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.

En efecte, cal partir de la premissa, ja consolidada en la doctrina i jurisprudència, que la funció d'aquest Tribunal és estrictament revisora dels actes impugnats per tal de determinar si amb ells s'ha respectat la normativa i els principis de la contractació pública (entre moltes altres, les resolucions 81/2024, 590/2023, 438/2023, 301/2023, 46/2022,13/2022, 246/2020, 222/2020, 364/2019, 355/2019, 342/2019, 310/2019, 303/2019, 270/2019, 260/2019, 240/2019, 202/2019, 174/2019,166/2019,162/2019 d'aquest Tribunal; Sentència del Tribunal

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ	Pàgina 9 de 43
		0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	



de Justícia de la Unió Europea –TJUE- de 23 de novembre de 1978, *Agence européenne d'intérim/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*, T145/98, 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 SA*, apartat 193).

Així, d'existir vicis o incompliments en l'acte impugnat, aquest Tribunal ha de procedir a anul·lar l'acte o actes afectats i ordenar retrotraure les actuacions al moment anterior al moment en què el vici es va produir, però sense que pugui substituir la competència dels òrgans de contractació i els seus òrgans d'assistència i assessorament, que són els competents per dictar els actes i informes corresponents en el decurs del procediment de contractació (per totes, en supòsits substancialment idèntics al present, resolucions 15/2018 i 10/2018). Altrament, s'estaria davant un supòsit d'incompetència material sancionada amb nul·litat radical ex article 47.1.b) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

Així mateix, també és criteri constant aquell segons el qual en l'apreciació de les característiques tècniques de les ofertes i de la documentació d'aquest caire que les acompanya entra en joc el factor de la discrecionalitat tècnica de l'administració, la qual limita les facultats revisores d'aquest Tribunal, que no pot entrar a corregir amb criteris jurídics qüestions que són d'apreciació eminentment tècnica. Això afecta al que la jurisprudència ha vingut denominant com el "nucli material de la decisió" (entre d'altres, les resolucions 45/2024, 49/2023, 354/2022, 25/2022, 149/2021, 112/2021, 225/2020, 35/2020, 26/2020, 2/2020, 361/2019, 91/2018, 58/2018 d'aquest Tribunal).

Ara bé, això no significa que aquestes qüestions de caràcter tècnic restin fora del control de legalitat ni que la discrecionalitat tècnica de l'administració sigui absoluta. En aquests casos, la funció revisora del tribunal queda circumscrita als aspectes formals de competència i procediment, de compliment de la normativa i els plecs que regeixen la licitació i de motivació dels actes per tal de dilucidar si hi concorre arbitrietat, discriminació, manca de força en les argumentacions o error patent d'apreciació (a més de les ja citades, resolucions 54/2022, 1/2022, 13/2022, 376/2021, 317/2021, 70/2020, que incorporen alhora jurisprudència europea i doctrina d'altres tribunals de recursos contractuals).

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRXX8	Pàgina 10 de 43



Adicionalment, en l'exercici de dita funció revisora, el Tribunal ha d'estar a allò constatat per l'òrgan de contractació atès que els actes dels poders adjudicadors disposen de la presumpció de validesa, certesa, encert i legalitat, tret de prova en contra, com ha indicat aquest Tribunal en nombroses resolucions (per totes, les resolucions 10/2023, 13/2022, 112/2021, 59/2021, 50/2021, 21/2021, 406/2020, 135/2020 d'aquest Tribunal). En aquesta mateixa línia, la Sentència de l'Audiència Nacional de 30 de maig de 2013 (Roj. SAN 2420/2013) va afirmar que:

*"(...) a falta de una prueba técnica independiente, aportada o suscitada en su práctica por aquel en quien recae la carga probatoria, y dado la falta de conocimiento "ad hoc" del tribunal, ha de resolverse a favor de la Administración por la presunción de imparcialidad que merece tal criterio ya que gozaba de la imparcialidad que le confiere su naturaleza y la condición de los funcionarios que lo emiten, frente del perito de parte."*

En aquest sentit, és indiscutible també el valor dels informes tècnics emesos en el marc del procediment, que serveixen de base de motivació a l'òrgan resolutori (per totes, resolucions 520/2017, 448/2016 i 456/2015 del TACRC). En concret, la darrera d'aquestes resolucions afirma el següent:

*"Los informes técnicos están dotados de una presunción de acierto y veracidad por la cualificación técnica de quienes los emiten y solo cabe frente a ellos una prueba suficiente de que son manifiestamente erróneos o se han dictado en clara discriminación de los licitadores. (.../...) para decidir y resolver el recurso, al tratarse de una cuestión puramente técnica, el contenido del Informe técnico evacuado en el seno del procedimiento, y que posteriormente sirve de base al órgano resolutorio, la solución a esa cuestión se tiene que decidir de acuerdo con criterios técnicos, que no pueden ser otros que los contenidos en el Informe técnico, y en cuya materia por razones obvias, al no estar ante una cuestión propiamente jurídica, ya afecte a normas de competencia o de procedimiento, este Tribunal no tiene competencia material para decidir con un criterio propio, que no sea el ofrecido por el órgano técnico ya citado. Sin que en el contenido del Informe técnico, ya a la postre, en la resolución recurrida, se aprecie adicionalmente error material, ni arbitrariedad o discriminación."*

D'igual manera s'ha pronunciat reiteradament el Tribunal, establint, entre moltes altres, en la Resolució 170/2017, que:

*"En efecto, siguiendo la doctrina imperant i, tal com aquest Tribunal ha assentat en nombroses resolucions (entre d'altres, Resolucions núm. 47/2013, 132/2013, 133/2013, 141/2013, 78/2014 i 125/2014, que recullen la doctrina fixada en resolucions anteriors), l'administració disposa d'un cert nivell de discrecionalitat en l'apreciació de les qüestions de caràcter tècnic que no són controlables"*

	Doc. original signat per: Maria Angels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 11 de 43



*des del punt de vista jurídic. Això no significa que, en els assumptes de caràcter tècnic, aquest Tribunal no pugui comprovar si en l'apreciació i valoració d'aquests extrems s'ha actuat amb discriminació entre el licitadors, s'ha incorregut en un error patent o que s'hagi pogut produir cap infracció legal en el compliment dels requisits i tràmits del procediment per apreciar el caràcter anormal o desproporcionat de les ofertes i concloure la inviabilitat de l'oferta analitzada. Si no hi ha cap indici d'arbitrarietat, error o manca de força en les argumentacions, l'anàlisi tècnica s'emmarca dins de la discrecionalitat de l'administració i aquest Tribunal no pot entrar a substituir els criteris tècnics amb criteris jurídics, sempre que es compleixin amb les formalitats jurídiques, l'apreciació de la inviabilitat de l'oferta estigui motivada i resulti racional i raonable. Aquesta és la voluntat del legislador per confrontar les opinions de les parts i evitar una possible arbitrarietat en l'actuació de l'administració mitjançant el seu control jurisdiccional."*

Per tant, atès que els informes tècnics estan dotats d'una presumpció de certesa i legalitat, en contra d'aquests només hi cap una prova suficient que demostrí que són manifestament erronis o que s'hagin dictat en clara discriminació dels licitadors. Per tant, aquest Tribunal ha de limitar-se a comprovar si s'ha seguit els tràmits procedimentals i de competència, si s'ha incorregut en error material i si s'han aplicat formulacions arbitràries o discriminatòries.

Ultra això, per analitzar la qüestió controvertida cal partir del fet que, efectivament, els plecs rectors de la licitació, en aquesta qüestió, no van ser impugnats en el seu moment i que, per tant, en aquest sentit, van esdevenir *lex inter partes*, de manera que les seves previsions al respecte van esdevenir vinculants per a totes les parts, tant les empreses licitadores que les van acceptar incondicionadament en presentar-se a la licitació ex article 139.1 de la LCSP, com a l'òrgan de contractació, qui ha de vetllar per adjudicar el contracte a qui compleixi les condicions establertes, com a lògic corol·lari de la garantia dels principis d'igualtat de tracte, no discriminació i transparència que proclamen els articles 1 i 132 de la LCSP (entre moltes altres, resolucions 195/2023, 109/2023, 75/2022, 56/2022, 108/2021, 87/2021, 415/2020, 332/2020, 102/2020, 67/2020, 44/2020, 266/2019 d'aquest Tribunal 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 i la doctrina dels tribunals de recursos contractuals, com ara, també per totes, les resolucions 43/2018, 8/2018, 5/2018, 1213/2017 i 1175/2017 del TACRC, que recullen i citen alhora el bagatge doctrinal fins aleshores).

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ	Pàgina 12 de 43
		0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZX8	



**SETÈ.** Entrant a analitzar les al·legacions materials dels recursos aquest Tribunal analitzarà, en primer lloc, les qüestions plantejades contra les exclusions de procediment de licitació dels operadors econòmics recurrents.

Així, per una part, l'empresa **FCC MA**, respecte al lot 1 (recurs núm N-2023-0570), i **I'UTE SELSA-QC-FCC**, respecte als lots 2 i 3 (recursos núm. N-2023-0571 i N-2023-0583) defensen que les justificacions que van presentar en el procediment ex article 149 de la LCSP eren suficients per desvirtuar la presumpció d'anormalitat atès que la viabilitat del conjunt de les seves ofertes ha quedat degudament acreditada, sense que es tracti d'una "hipotètica viabilitat total del contracte" [SIC] tal com manifesta l'òrgan de contractació en l'expedient de contractació.

Així mateix, consideren que l'avaluació per part de l'òrgan de contractació és incorrecta atès que aquest no ha valorat la viabilitat de les seves ofertes en el seu conjunt. Així, defensen la baixa de les seves ofertes en el seu conjunt i consideren que el grau exigít de justificació no ha estat correcte.

En el seu torn, l'òrgan de contractació, defensa la seva actuació al·legant que el procediment de la peça separada de l'anormalitat en els tres lots es va tramitar amb les formalitats legals establertes en l'article 149 de la LCSP i de conformitat amb la configuració fixada en els plecs, els quals preveuen que la temeritat de les ofertes ha de ser apreciada de manera separada comprovant les ofertes presentades per cadascuna de les modalitats que formen part de l'objecte del contracte i que fan que cadascuna de les ofertes hagin de ser viables per sí mateixes i no en el conjunt de l'oferta com pretenen les parts actores.

Manifesta que els informes emesos en els tràmits ex article 149 de la LCSP estan motivats i són raonables i no arbitraris, sense que ara el Tribunal pugui substituir el seu criteri tècnic, exposant que els operadors econòmics recurrents no van aconseguir desvirtuar la presumpció d'anormalitat de les seves ofertes en els termes establerts en els plecs, concretament, respecte al criteri H.1.A.2, en el qual els recurrents havien fet una rebaixa del 40%, i respecte al criteri H.1.A.4, en el qual els recurrents havien fet una rebaixa del 100%, per què, en síntesis, no havien acreditat la cobertura de les despeses personals i materials.

Per la seva part, en la mateix línia, les empreses **AXER** – adjudicatària del lot 1- (recurs núm N-2023-0570) i **CONSTRAULA** – adjudicatària del lot 2- (recurs núm. N-2023-0571), al·leguen en síntesis, que els corresponents expedients contradictoris de l'anormalitat s'han realitzat

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 13 de 43



conforme a la LCSP i que les exclusions dels operadors econòmics recurrents són correctes, recolzant-se en els arguments adduïts en l'informe emès per l'òrgan de contractació, defensat que, de conformitat amb els plecs, la viabilitat de l'oferta s'havia de justificar de manera individualitzada pels diferents criteris, i manifestant que en seu de recurs les recurrents tampoc han aportat arguments per desvirtuar el criteri tècnic de l'òrgan de contractació.

**VUITÈ.** Exposades les posicions de les parts pel que fa a les exclusions dels operadors econòmics recurrent dels procediments de licitació dels lots 1 i 2 i 3 del contracte referenciat, respectivament, la primera qüestió plantejada en els tres recursos (recursos núm. N-2023-0570, N-2023-0571 i N-2023-0583) pivota al voltant de determinar si efectivament, com va aplicar l'òrgan de contractació, era procedent la seva exclusió havent de justificar l'anormalitat de les ofertes econòmiques respecte a cadascuna de les modalitat que formen part de l'objecte del contracte o si bé, pel contrari, tal com defensen les recurrents, l'anàlisi de l'anormalitat s'havia d'efectuar avaluant la viabilitat de les seves ofertes en el seu conjunt.

Al respecte, i atesa la singularitat d'aquest contracte, cal tenir en compte, per una banda, la regulació prevista en l'apartat A del QC del PCAP respecte a l'objecte del contracte i les diferents modalitats de serveis:

**A. Objecte:**

Descripció:

Contracte del servei de manteniment integral d'instal·lacions i elements constructius i reparació d'equipaments del CONSORCI D'EDUCACIÓ DE BARCELONA.



L'objecte d'aquest contracte inclou les següents prestacions:

- a.1) Els serveis de manteniment integral de les instal·lacions i elements constructius dels edificis escolars (tant interiors d'edificis, façanes, cobertes i altres com elements dels recintes i espais exteriors).
- a.2) Realització de totes aquelles actuacions i inversions que requereixi la correcta prestació d'aquest servei.

Per altra banda, la configuració dels aspectes econòmics del contracte i, en concret, en quant als preus l'apartat B.1 del QC del PCAP estableix el següent:

**B. Dades econòmiques**

**B1. Determinació del preu:**

Pels **serveis de caràcter permanent** (tarifa plana) **a tant alçat**.

Pels **serveis de caràcter no permanent** per les actuacions subjectes a la part variable de facturació i per l'execució de les despeses d'inversions **preus unitaris**.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 14 de 43



Així mateix, en quant a la configuració del procediment de licitació, l'apartat H.1.A. del QC del PCAP estableix els criteris d'adjudicació següents:

**H.1) CRITERIS AUTOMÀTICS (70 punts):**

**H.1.A) Ofertes més econòmiques: fins a 40 punts.**

Les empreses que, en la seva oferta econòmica, superin alguns dels imports de licitació indicats, i les empreses que no presentin una oferta econòmica, en el model normalitzat, quedaran excloses.



**H.1.A.1) Preu total anual ofert per les actuacions subjectes a la part fixa de la facturació anual (tarifa plana) establertes en el plec tècnic (fins un màxim de 25 punts):**

Per al preu total anual ofert de tarifa plana s'aplicarà la següent fórmula:

$$P_v = \left[ 1 - \left( \frac{O_v - O_m}{I_L} \right) \times \left( \frac{1}{V_P} \right) \right] \times P$$

*P<sub>v</sub>* = Puntuació de l'oferta a valorar  
*P* = Punts criteri econòmic = 25  
*O<sub>m</sub>* = Oferta Millor = millor preu total anual de les ofertes  
*O<sub>v</sub>* = Oferta a Valorar = preu total anual a valorar  
*I<sub>L</sub>* = Import de Licitació = preu total anual de licitació  
*V<sub>P</sub>* = Valor de ponderació = 3

L'oferta amb el preu total anual més baix obtindrà la màxima puntuació i la resta d'ofertes es puntuaran de forma proporcional, d'acord amb la fórmula.

A més a més del preu total anual de l'oferta subjecte a la part fixa de facturació (tarifa plana) segons el model d'oferta econòmica establert en aquest Plec, caldrà complimentar el següent model d'escandall teòric anual en el qual cal desglossar l'import de les diferents partides que el licitador estima que componen el preu total anual de l'oferta subjecte a la part fixa de facturació (tarifa plana).

(.../...)

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZX8	Pàgina 15 de 43



Aquest escandall de la tarifa plana a lliurar per a cada lot que desitgi presentar-se el licitador amb la descomposició de diverses partides es molt útil a nivell informatiu pel CEB, per identificar el grau de coherència de l'oferta econòmica respecte als recursos, propostes i millores del projecte tècnic. Malgrat això, a efectes de valorar aquest criteri automàtic només es valorarà el preu total anual de la part fixa oferta pels licitadors. Essent el contracte a risc i ventura del adjudicatària, sense poder reclamar desviacions en els recursos reals o estimacions de partides econòmiques indicades en aquest desglossament



**H.1.A.2) Pel percentatge de baixa lineal mig respecte al banc de preus ITEC (última actualització BEDEC) i banc de preus de referència del Plec Tècnic: preus de referència de les actuacions que conformen la part variable de facturació pels serveis de manteniment de caràcter no permanent, inclosos dins del manteniment correctiu i d'emergències (que superin franquícia), del manteniment modificatiu i manteniment substitutiu. (fins un màxim de 5 punts):**

Per al percentatge de baixa lineal mig s'aplicarà la següent fórmula:

$$\text{Puntuació oferta} = 5 \times \sqrt[3]{\frac{1 - \% \text{ Baixa lineal mig respecte al Banc de Preus de referència de l'oferta més econòmica}}{1 - \% \text{ Baixa lineal mig respecte al Banc de Preus de referència de l'oferta a valorar}}}$$



**H.1.A.3) Pel percentatge de baixa lineal mig respecte al banc de preus ITEC (última actualització BEDEC) i banc de preus de referència del Plec Tècnic: preus de referència de les actuacions que conformen la part variable de facturació pels serveis de manteniment de caràcter no permanent, inclosos dins de les inversions del gran manteniment preventiu. (fins un màxim de 5 punts):**

Per al percentatge de baixa lineal mig s'aplicarà la següent fórmula:

$$\text{Puntuació oferta} = 5 \times \sqrt[3]{\frac{1 - \% \text{ Baixa lineal mig respecte al Banc de Preus de referència de l'oferta més econòmica}}{1 - \% \text{ Baixa lineal mig respecte al Banc de Preus de referència de l'oferta a valorar}}}$$





**H.1.A.4) Percentatge de baixa lineal mig respecte als preus de mercat (PVP segons catàlegs dels fabricants o distribuïdors) quan no hi hagi un banc de preus de referència aplicable a una actuació concreta i inversió. (fins un màxim de 5 punts):**

Per al percentatge de baixa lineal mig s'aplicarà la següent fórmula:

$$\text{Puntuació oferta} = 5 \times \sqrt[3]{\frac{1 - \% \text{ Baixa lineal mig respecte al PVP sobre catàleg fabricants o distribuïdors del Preus de referència de l'oferta més econòmica}}{1 - \% \text{ Baixa lineal mig respecte al PVP sobre catàleg fabricants o distribuïdors del Preus de referència de l'oferta a valorar}}}$$

Finalment, cal tenir en compte l'apartat I del QC del PCAP relatiu a la regulació de l'apreciació de les ofertes anormalment baixes prevista en el PCAP:

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ   0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 16 de 43

**I. Criteris per a la determinació de l'existència de baixes presumptament anormals**



I.1) Criteris per apreciar les ofertes desproporcionades o temeràries en el criteri H.1.A.1) Preu total anual ofert per les actuacions subjectes a la part fixa de la facturació anual (tarifa plana):

S'apreciarà que una oferta té valors anormals o desproporcionats, quan el seu "Preu total anual de la part fixa" sigui inferior al 3,5% de l'import corresponen a la mitjana de Preu total anual de la part fixa ofertes per les empreses licitadores a considerar.

Si s'admeten a licitació deu (10) o més ofertes, la mitjana M de les ofertes es calcularà excloent hi les dues ofertes més econòmiques i les dues ofertes més cares, sens perjudici d'allò previst a l'article 86 del Reglament de la Llei de Contractes. Si el nombre d'ofertes admeses a licitació és inferior a cinc (< 5), no seran d'aplicació l'exclusió de les dues ofertes més econòmiques i les dues ofertes més cares.



I.2) Criteris per apreciar les ofertes desproporcionades o temeràries en el criteri H.1.A.2) Pel percentatge de baixa lineal mig respecte als banc de preus ITEC (última actualització BEDEC) i banc de preus de referència del Plec Tècnic:

S'apreciarà que una oferta té valors anormals o desproporcionats, quan el seu percentatge de baixa lineal mig respecte als banc de preus de referència sigui superior en 5 punts percentuals a la mitjana de les baixes lineals mitges respecte als banc de preus de referències de les empreses licitadores a considerar.

Si s'admeten a licitació deu (10) o més ofertes, la mitjana M de percentatge de baixa lineal mig respecte als banc de preus de referència del total de empreses licitadores a considerar, es calcularà excloent-hi les dues ofertes més econòmiques i les dues ofertes més cares, sens perjudici d'allò previst a l'article 86 del Reglament de la Llei de Contractes. Si el nombre d'ofertes admeses a licitació és inferior a cinc (< 5), no seran d'aplicació l'exclusió de les dues ofertes més econòmiques i les dues ofertes més cares.





I.3) Criteris per apreciar les ofertes desproporcionades o temeràries en el criteri H.1.A.3) Pel percentatge de baixa respecte als preus de mercat (PVP segons catàlegs dels fabricants o distribuïdors)

S'apreciarà que una oferta té valors anormals o desproporcionats, quan el seu percentatge de baixa lineal mig respecte als preus de mercat (PVP segons catàlegs dels fabricants o distribuïdors) sigui superior en 5 punts percentuals a la mitjana de les baixes lineals mitges respecte als preus de mercat (PVP segons catàlegs dels fabricants o distribuïdors) de les empreses licitadores a considerar.

Si s'admeten a licitació deu (10) o més ofertes, la mitjana M de percentatge de baixa lineal mig respecte als preus de mercat (PVP segons catàlegs dels fabricants o distribuïdors) del total de empreses licitadores a considerar, es calcularà excloent-hi les dues ofertes més econòmiques i les dues ofertes més cares, sens perjudici d'allò previst a l'article 86 del Reglament de la Llei de Contractes. Si el nombre d'ofertes admeses a licitació és inferior a cinc (< 5), no seran d'aplicació l'exclusió de les dues ofertes més econòmiques i les dues ofertes més cares.

Al respecte, cal tenir en compte que en data 8 de maig de 2024 –un dia abans de la finalització del termini definitiu de presentació d'ofertes- es va publicar en l'apartat "Preguntes i respostes" la resposta de l'òrgan de contractació en relació amb la manca de previsió d'un criteri de detecció de temeritat pel que fa al criteri d'adjudicació H.1.A.4) en el sentit següent:

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ	Pàgina 17 de 43
			
		0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZXX8	



**Buenas tardes. En los Criteris per a la determinació de l'existència de baixes presumptament anormals, el apartado I.3) Criteris per apreciar les ofertes desproporcionades o temeràries en el criteri H.1.A.3) Pel percentatge de baixa respecte als preus de mercat (PVP segons catàlegs dels fabricants o distribuïdors). Mientras que el criterio H.1.A.3 corresponde al percentatge de baixa lineal mig respecte al banc de preus ITEC (última actualització BEDEC) i banc de preus de referència del Plec Tècnic: preus de referència de les actuacions que conformen la part variable de facturació pels serveis de manteniment de caràcter no permanent, inclosos dins de les inversions del gran manteniment preventiu. (fins un màxim de 5 punts) Por tanto, ¿las condiciones indicadas para apreciar una oferta anormalmente baja aplican al criterio H.1.A.3 o bien al H.1.A.4 (PVP)? Gracias.**

Data de publicació: 08/05/2023 15:44

Els criteris per apreciar les ofertes desproporcionades o temeràries en els criteris relatius als percentatge de baixes lineals respecte als "bancs de preus" o "preus de mercat" quan no hi hagi un banc de preus de referència es idèntic en els tres casos:

Així el criteri H.1.A.2)

"Pel percentatge de baixa lineal mig respecte al banc de preus ITEC (última actualització BEDEC) i banc de preus de referència del Plec Tècnic: preus de referència de les actuacions que conformen la part variable de facturació pels serveis de manteniment de caràcter no permanent, inclosos dins del manteniment correctiu i d'emergències (que superin franquícia), del manteniment modificatiu i manteniment substitutiu."

i també en el criteri H.1.A.3)

"Pel percentatge de baixa lineal mig respecte al banc de preus ITEC (última actualització BEDEC) i banc de preus de referència del Plec Tècnic: preus de referència de les actuacions que conformen la part variable de facturació pels serveis de manteniment de caràcter no permanent, inclosos dins de les inversions del gran manteniment preventiu."

En aquest dos casos s'aplica l'establert a l'apartat I.2) Criteris per apreciar les ofertes desproporcionades o temeràries en el criteri H.1.A.2) i criteri H.1.A.3) Pel percentatge de baixa lineal mig respecte als banc de preus ITEC (última actualització BEDEC) i banc de preus de referència del Plec Tècnic = "S'apreciarà que una oferta té valors anormals o desproporcionats, quan el seu percentatge de baixa lineal mig respecte als banc de preus de referència sigui superior en 5 punts percentuals a la mitjana de les baixes lineals mitges respecte als banc de preus de referències de les empreses licitadores a considerar."

També en el criteri H.1.A.4)

"Percentatge de baixa lineal mig respecte als preus de mercat (PVP segons catàlegs dels fabricants o distribuïdors) quan no hi hagi un banc de preus de referència aplicable a una actuació concreta i inversió."

En aquest cas s'aplica l'establert a l'apartat I.3) Criteris per apreciar les ofertes desproporcionades o temeràries en el criteri H.1.A.4) Pel percentatge de baixa respecte als preus de mercat (PVP segons catàlegs dels fabricants o distribuïdors) = "S'apreciarà que una oferta té valors anormals o desproporcionats, quan el seu percentatge de baixa lineal mig respecte als preus de mercat (PVP segons catàlegs dels fabricants o distribuïdors) sigui superior en 5 punts percentuals a la mitjana de les baixes lineals mitges respecte als preus de mercat (PVP segons catàlegs dels fabricants o distribuïdors) de les empreses licitadores a considerar"

Així mateix, la clàusula 14.5 del PCAP, relativa a les ofertes amb valors anormals o desproporcionats, estableix el procediment a seguir en el cas que alguna de les ofertes de les empreses licitadores es trobin incurses en presumció d'anormalitat, d'acord amb l'article 149.4 de la LCSP, recollint, pel que aquí interessa, el següent:

En el supòsit que una o diverses de les ofertes presentades incorrin en presumció d'anormalitat, la Mesa de contractació requerirà a l'/les empresa/es licitadora/es que l'/les hagi/n presentat perquè les justifiquin i desglossin raonadament i detalladament el baix nivell dels preus, o de costos, o qualsevol altre paràmetre sobre la base del qual s'hagi definit la anormalitat de l'oferta. Per aquest motiu, la Mesa requerirà a l'/les empresa/es licitadora/es, les precisions que consideri oportunes sobre la viabilitat de l'oferta i les pertinents justificacions. L'empresa licitadora disposarà d'un termini de 5 dies hàbils per presentar la informació i els documents que siguin pertinents a aquests efectes.

Doncs bé, d'entrada cal tenir en compte que la configuració donada pels plecs d'aquesta licitació presenta les particularitats següents:

- L'objecte del contracte, dividit en tres lots segons els centres on s'han d'executar, engloba dues prestacions, per una banda, els serveis de manteniment permanents, (tarifa plana) i, per altra banda, serveis no permanents (part variable).

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027  Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  	Pàgina 18 de 43
		0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	

- Pel que fa als primers, la determinació del preu és a tant alçat i, respecte als segons és a preus unitaris per les actuacions subjectes a aquesta part del contracte.
- Respecte als primers, els licitadors havien de presentar la seva oferta partint del preu total anual fixat en la tarifa plana –criteri d'adjudicació H.1.A.1)- i respecte als segons les ofertes econòmiques s'havien de presentar sobre la rebaixa que aplicaran als preus unitaris de cadascuna de les modalitats de prestacions subjectes a aquesta part del contracte - criteris d'adjudicació H.1.A.2), H.1.A.3) i H.1.A.4)-.
- Tot i que els criteris per a la detecció de les ofertes anormalment baixes establerts en els plecs només feien referència als tres primers criteris d'adjudicació de caire econòmic – criteris d'adjudicació H.1.A.1), H.1.A.2) i H.1.A.3)-, la resposta publicada el 8 de maig de 2022, també va incloure el criteri d'adjudicació H.1.A.4).
- Aquests criteris per a la detecció de les ofertes anormalment baixes s'havien d'aplicar de manera separada.
- En el cas que s'apreciés una oferta incursa en presumpció d'anormalitat, la mesa de contractació havia de requerir al licitador perquè *“justifiqui i desglossin raonadament i detalladament, el baix nivell de preus o costos o qualsevol altre el paràmetre sobre la base del qual s'hagi definit l'anormalitat de l'oferta. Per aquest motiu, la mesa requerirà a l'/les empresa/es licitadora/es les precisions que consideri oportunes sobre la viabilitat de l'oferta i les pertinents justificacions”*.

Així mateix, per l'enjudiciament de la *litis*, també cal tenir en compte el contingut, pel que aquí interessa, de les ofertes de les recurrents. Així, tal com es desprèn dels quadres-resum de l'informe final emès pels serveis tècnics de l'òrgan de contractació (document núm. 48 de l'expedient de contractació), aquestes no van oferir cap rebaixa pel que fa al preu dels treballs permanents –part fixa, corresponent al criteri H.1.A.1)- i sí van oferir descompte en tots els criteris corresponents als treballs no permanents- part variable, corresponent als criteris H.1.A.2), H.1.A.3) i H.1.A.4), oferint unes rebaixes del 40%, del 10% i del 100%, respectivament-. En l'anàlisi de les ofertes presentades, l'òrgan de contractació va apreciar que havien caigut en presumpció d'anormalitat respecte al criteri H.1.A.2), no respecte a la resta de criteris:



(.../...)

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
	Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ   0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZXX8		Pàgina 19 de 43

2. BAIXES DESPROPORCIONADES: Quadre resum de les desproporcionalitats:

LOT 1	Manteniment PART FIXA	BEDEC Manteniment PART VARIABLE	BEDEC Inversió	Preu Mercat Fabricants (NO HI HA BEDEC)
OFERTES ECONÒMIQUES	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.1)	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.2)	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.3)	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.4)
ACSA	0,56%	5,00%	10,00%	10,00%
AXER	0,50%	3,45%	3,45%	3,45%
COMSA	1,01%	50,00%	50,00%	50,00%
CONSTRAULA	0,25%	5,30%	10,60%	20,90%
CPI	0,00%	0,00%	0,00%	0,00%
FCC	0,00%	40,00%	10,00%	100,00%
INGESAN	2,24%	7,50%	7,50%	7,50%
Baixa Mitjana	0,65%	15,89%	13,08%	27,41%
Que es considera baixa anormal	Baixa Anormal Superior al 3,5% Mitjana	Baixa Anormal Superior al 5 % Mitjana	Baixa Anormal Superior al 5% Mitjana	No s'indica baixa anormal en el PCAP
Baixa Anormal Superior	4,15%	20,89%	18,08%	
Cap oferta està en Baixa Anormal		Ofertes Anormals: COMSA i FCC	Ofertes Anormals: COMSA	


LOT 2	Manteniment PART FIXA	BEDEC Manteniment PART VARIABLE	BEDEC Inversió	Preu Mercat Fabricants (NO HI HA BEDEC)
OFERTES ECONÒMIQUES	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.1)	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.2)	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.3)	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.4)
ACSA	0,75%	8,00%	15,00%	20,00%
AXER	0,52%	3,45%	3,45%	3,45%
COMSA	1,00%	50,00%	50,00%	50,00%
CONSTRAULA	0,25%	5,30%	10,60%	20,90%
CPI	0,00%	0,00%	0,00%	0,00%
UTE SELSA-AQ-FCC	0,00%	40,00%	10,00%	100,00%
INGESAN	0,18%	7,50%	7,50%	7,50%
Baixa Mitjana	0,39%	16,32%	13,79%	28,84%
Que es considera baixa anormal	Baixa Anormal Superior al 3,5% Mitjana	Baixa Anormal Superior al 5 % Mitjana	Baixa Anormal Superior al 5% Mitjana	
Baixa Anormal Superior	3,89%	21,32%	18,79%	
Cap oferta està en Baixa Anormal		Ofertes Anormals: COMSA i UTE SELSA-AQ-FCC	Ofertes Anormals: COMSA	

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
	Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ		Pàgina 20 de 43
		0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	



LOT 3	Manteniment PART FIXA	BEDEC Manteniment PART VARIABLE	BEDEC Inversió	Preu Mercat Fabricants (NO HI HA BEDEC)
OFERTES ECONÒMIQUES	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.1)	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.2)	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.3)	% BAIXA OFERTA al criteri (H.1.A.4)
<b>ACSA</b>	<b>-27,25%</b>	5,00%	10,00%	10,00%
AXER	0,50%	3,45%	3,45%	3,45%
COMSA	1,00%	50,00%	50,00%	50,00%
CONSTRAULA	0,25%	10,60%	10,60%	10,60%
CPI	0,00%	0,00%	0,00%	0,00%
UTE SELSA-AQ-FCC	0,00%	40,00%	10,00%	100,00%
INGESAN	0,08%	7,50%	7,50%	7,50%
Baixa Mitjana	0,30%	18,59%	13,59%	28,59%
Que es considera baixa anormal	Baixa Anormal Superior al 3,5% Mitjana	Baixa Anormal Superior al 5 % Mitjana	Baixa Anormal Superior al 5% Mitjana	
Baixa Anormal Superior	3,80%	23,59%	18,59%	
Cap oferta està en Baixa Anormal		Ofertes Anormals: COMSA i UTE SELSA-AQ-FCC	Ofertes Anormals: COMSA	

Davant d'això, com s'ha exposat anteriorment, l'òrgan de contractació va tramitar la peça separada de l'anormalitat de les ofertes requerint a les licitadores incurses en anormalitat, mitjançant correu electrònic ordinari, la presentació de la documentació necessària per justificar la viabilitat de les seves ofertes. A tall d'exemple es porta a col·locació el requeriment realitzat a l'empresa FCC MA respecte al lot 1, el qual té el mateix contingut que els realitzats a l'UTE SELSA- QA- FCC, en aquests casos, amb referència als lots 2 i 3:-

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ   0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZX8	Pàgina 21 de 43



Referència: **SERVEIS MANTENIMENT INTEGRAL EQUIPAMENTS CEB - 3 LOTS**

Senyors,

Mitjançant la present em dirigeixo a vostès per tal de comunicar-los que, una vegada valorada, conforme al Plec de Clàusules Administratives Particulars, la seva oferta, la mateixa pot ser considerada com a una oferta desproporcionada o anormal.

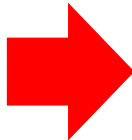
*"En el supòsit que una o diverses de les ofertes presentades incorrin en presumpció d'anormalitat, la Mesa de contractació requerirà a l'empresa/es licitadora/es que l'elles hagi/n presentat perquè les justifiquin i desglossin raonadament i detalladament el baix nivell dels preus, o de costos, o qualsevol altre paràmetre sobre la base del qual s'hagi definit la anormalitat de l'oferta. Per aquest motiu, la Mesa requerirà a l'empresa/es licitadora/es, les precisions que consideri oportunes sobre la viabilitat de l'oferta i les pertinents justificacions. L'empresa licitadora disposarà d'un termini de d'un termini de 5 dies hàbils per presentar la informació i els documents que siguin pertinents a aquests efectes.*

Així mateix, i de conformitat amb l'apartat I del quadre de característiques del Plec de Clàusules Particulars regulador del contracte de referència

*2)Criteris per apreciar les ofertes desproporcionades o temeràries en el criteri H.1.A.2) Pel percentatge de baixa lineal mig respecte als banc de preus ITEC (última actualització BEDEC) i banc de preus de referència del Plec Tècnic:*

*S'apreciarà que una oferta té valors anormals o desproporcionats, quan el seu percentatge de baixa lineal mig respecte als banc de preus de referència sigui superior en 5 punts percentuals a la mitjana de les baixes lineals mitges respecte als banc de preus de referències de les empreses licitadores a considerar.*

*Si s'admeten a licitació deu (10) o més ofertes, la mitjana M de percentatge de baixa lineal mig respecte als banc de preus de referència del total de empreses licitadores a considerar, es calcularà exclouent-hi les dues ofertes més econòmiques i les dues ofertes més cares, sens perjudici d'allò previst a l'article 86 del Reglament de la Llei de Contractes. Si el nombre d'ofertes admeses a licitació és inferior a cinc (< 5), no seran d'aplicació l'exclusió de les dues ofertes més econòmiques i les dues ofertes més cares.*



És en aquest sentit que conforme el Plec els sol·licitem que procedeixin a remetre, per escrit, a la Mesa de Contractació l'informe justificatiu de la seva oferta, i tota informació i justificació que considerin necessàries per tal de demostrar la validesa, viabilitat i proporcionalitat de l'oferta presentada per vostès al procediment de referència, atorgant-vos a l'efecte un termini de 5 dies hàbils a comptar des de l'endemà de la present notificació a l'adreça de correu electrònic [contractacio.ceb@gencat.cat](mailto:contractacio.ceb@gencat.cat).

Una vegada rebuda, l'òrgan de contractació procedirà a determinar en base a l'esmentada informació i els informes tècnics que consideri oportuns si persisteix la presumpció de què l'oferta presentada pugui tractar-se d'una oferta desproporcionada o anormal i, per tant, si la seva oferta és admesa.

En el supòsit de que no presentessin la informació sol·licitada dins del termini establert, els informem que seran exclosos del procediment de contractació al considerar que la seva oferta és desproporcionada o anormal i per incompliment del present requeriment.


	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZX8	Pàgina 22 de 43







Sense perjudici que el requeriment podia haver-se formulat amb més concreció, qüestió que s'analitzarà més endavant, d'acord amb la documentació facilitada per l'òrgan de contractació a requeriment de la Secretaria tècnica d'aquest Tribunal, els operadors econòmics recurrents van atendre als requeriments aportant la documentació que van considerar adient als efectes de justificar la viabilitat de la seva proposició atenent, entre altres extrems, al fet que la seva oferta no hauria estat temerària si l'òrgan de contractació hagués analitzat la proposta en la seva globalitat incloent les ofertes relatives tant als treballs permanents –part fixa, corresponent al criteri H.1.A.1)-, com als treballs no permanents- part variable, corresponent als criteris H.1.A.2), H.1.A.3) i H.1.A.4)- , tota vegada que el fet de no haver fet cap descompte en la part fixa del contracte els hi permet oferir descomptes superiors en la part variable, els preus de la qual es facturaran pels preus unitaris segons les rebaixes ofertes, incloent un apartat específic als efectes de justificar la baixa en el criteri H.1.A.2).

Al seu torn, l'òrgan de contractació no va acceptar les justificacions anteriors, exposant que les operadors econòmics recurrents no havien centrat les seves justificacions en la part específica en la qual havien incorregut en anormalitat, això és en l'oferta presentada en el criteri H.1.A.2), conclouent que els arguments als efectes d'argumentar la viabilitat de les seves ofertes es refereixen a la *"hipotètica capacitat de l'empresa per absorbir la temeritat dins del conjunt del contracte"* (document núm. 48 de l'expedient tramès):

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZX8	Pàgina 23 de 43

### 3. VALORACIÓ FINAL I PROPOSTA D'ADJUDICACIÓ

Després de l'anàlisi de les ofertes en presumpció d'anormalitat (desproporcionades o temeràries) es determina que es rebutgen les següents ofertes:

- a) COMSA no acredita la viabilitat de la seva oferta econòmica per garantir la correcta execució del contracte des d'una perspectiva tècnica i econòmica necessària al Lot 1, 2 i 3. La justificació tècnica i econòmica no es centra en l'apartat concret de la desproporció com requereix el Plec de Clàusules, subdividit en varis apartats expressament per la naturalesa diferent de cada un dels 3 apartats i per poder fer un seguiment acurat de la despesa dels mateixos, sinó en una hipotètica capacitat de l'empresa per absorbir la temeritat dins del conjunt del contracte la temeritat.
-  b) FCCMA no acredita la viabilitat de la seva oferta per garantir la correcta execució del contracte des d'una perspectiva tècnica i econòmica necessària al Lot 1. La justificació tècnica i econòmica no es centra en l'apartat concret de la desproporció com requereix el Plec de Clàusules, subdividit en varis apartats expressament per la naturalesa diferent de cada un dels 3 apartats i per poder fer un seguiment acurat de la despesa dels mateixos, sinó en una hipotètica capacitat de l'empresa per absorbir la temeritat dins del conjunt del contracte la temeritat.
-  c) UTE SELSA-AQUALIA-FCC INDUSTRIAL no acredita la viabilitat de la seva oferta per garantir la correcta execució del contracte des d'una perspectiva tècnica i econòmica necessària al Lot 2 i 3. La justificació tècnica i econòmica no es centra en l'apartat concret de la desproporció com requereix el Plec de Clàusules, subdividit en varis apartats expressament per la naturalesa diferent de cada un dels 3 apartats i per poder fer un seguiment acurat de la despesa dels mateixos, sinó en una hipotètica capacitat de l'empresa per absorbir la temeritat dins del conjunt del contracte la temeritat.

En els annexos que formen part d'aquest informe (document núm. 48 de l'expedient de contractació), l'òrgan de contractació exposa l'anàlisi efectuat i conclou que les justificacions no acrediten la viabilitat de les ofertes "en termes relatius a la baixa al criteri H. 1.A2) ni tampoc en termes de sostenibilitat econòmica global del contracte" (document núm. 48 de l'expedient de contractació). En concret, per una banda, en l'annex II respecte a la justificació presentada per l'empresa FCC MA consta el següent:

**ANNEX II: INFORME D'ANÀLISI DE LA JUSTIFICACIÓ DE BAIXA DESPROPORCIONADA, PRESENTADA POR LA EMPRESA FCC MEDIO AMBIENTE, S.A.U. CORRESPONENT AL LOT 1 PER LA CONTRATACIÓ DEL SERVEI DE MANTENIMENT INTEGRAL D'INSTAL·LACIONS I ELEMENTS CONSTRUCTIUS I REPARACIÓ D'EQUIPAMENTS DEL CEB (EXPEDIENT CEB-2023-132)**

(.../...)



Doc. original signat per:  
Maria Àngels Alonso Rodríguez  
22/03/2024,  
Maria Carmen Lucena Cayuela  
22/03/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web [csv.gencat.cat](http://csv.gencat.cat) fins al 22/03/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8

Data creació còpia:  
22/03/2024 11:51:34

Pàgina 24 de 43

ANÀLISI DEL CEB ENVERS LA JUSTIFICACIÓ PRESENTADA PER FCCMA:

En concret, FCCM analitza la seva oferta en el seu conjunt, i no justifica individualment les diferents baixes que realitza respecte a les PARTS VARIABLES del import de licitació (que en total representen un 38,31% del total import de licitació), sinó que es basa en justificar la globalitat de l'oferta tenint en compte la compensació d'algunes pèrdues en la PART VARIABLE amb beneficis que es poden obtenir de la PART FIXA de facturació del contracte ("tarifa plana") que representa un 61,69% del total import de licitació.

FCCMA no ha considerat ni ha justificat els següents factors:

- Primer, tot i que FCCMA adjunta un quadre resum de la rentabilitat global del contracte, no es justifica de forma detallada les despeses de personal i costos de ma d'obra d'acord amb el conveni col·lectiu per a la indústria siderometal·lúrgica de la província de Barcelona. No permet conèixer si es contemplen costos de personal per a l'any 2023 o costos corresponents als anys del contracte (2024 i 2025). Tampoc permet conèixer si aplica les cotitzacions a la Seguretat Social actualitzades d'acord amb el MEI. Tampoc permet conèixer si contempla un adequat cost de substitucions del personal per absentisme. Per tot això, la justificació es considera insuficient i no adequada.
- Segon, tot i que FCCMA adjunta un quadre resum de la rentabilitat global del contracte, tampoc es justifica de forma detallada les despeses de materials. No permet conèixer si es contemplen costos dels materials per a l'any 2023 o costos incrementats corresponents als anys del contracte (2024 i 2025, i possibles pròrrogues. Si el preu d'un material s'incrementa en l'any 2024 i 2025 (malgrat que el descompte del preu unitari aplicat pels fabricant a FCCMA sigui el mateix, el cost de material es superior, i al ser els imports de la PART FIXA de facturació inalterables al llarg del dos primers any de contracte, es reduiria els marges de contribució.
- Tercer, en totes les actuacions de manteniment i inversions relatives a la part variable de facturació, el pressupost inclou una part significativa de ma d'obra (despeses de personal) i una part significativa de materials i peces de recanvi o nous equips (despeses materials). Però, disposar d'uns majors descomptes dels fabricants en la compra de materials no permet justificar el -28,60% de la part pendent de la baixa sobre el -40% de la baixa econòmica en els pressupostos de les actuacions relatives al criteri H.1.A.2. Tal i com s'ha pogut demostrar, malgrat que FCCMA pugui assumir compensar una part del -40% de la baixa econòmica en els pressupostos de les actuacions relatives al criteri H.1.A.2 amb les despeses generals i benefici industrial que suposen un -11,40% de justificació,

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ	Pàgina 25 de 43
			
		0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	

encara manquen per justificar un -28,60% de baixa de cada actuació i pressupost, i un millor preu en la compra dels materials no es suficient.

- Quart, per que l'oferta de FCCMA pugui ser viable econòmicament a nivell global caldria assumir per vàlida la hipòtesi "singular" que realitza la pròpia empresa FCCMA de que realment el CEB en el futur nou contracte no necessiti i demani més actuacions de manteniment i inversions que no estan contemplades dins del banc de preus de referència (BEDEC) sobre el 2,2% previst segons FCCMA sobre el total d'actuacions de la PART VARIABLE, ja que si les necessitats i demandes del CEB fossin significativament superiors, FCCMA tindria que realitzar-se de forma gratuïta (sense facturar res) i assumit tots els costos que suposarien.

En definitiva, FCCMA no justifica la viabilitat de la baixa econòmica anormal respecte al criteri H.1.A.2. A més a més, es constata mancances d'informació més detallada de les partides i costos que componen la seva oferta econòmica, i no es justifica que s'hagin contemplat el riscs d'uns costos superiors en els anys que corresponen al nou contracte (any 2024 i 2025), i finalment també la justificació de la viabilitat global de l'oferta es sustenta en una hipòtesi molt feble (en base a la qual el CEB en el futur nou contracte no necessiti i no demani més actuacions de manteniment i inversions que no estan contemplades dins del banc de preus de referència (BEDEC) sobre el 2,2% previst segons FCCMA sobre el total d'actuacions de la PART VARIABLE.

**CONCLUSIÓ:**



La justificació de la oferta econòmica presentada per FCCMA **NO acreditada la seva viabilitat** (en termes relatius a la baixa ofertada al criteri H.1.A.2, ni tampoc en termes de sostenibilitat econòmica global del contracte). Per tant, l'oferta presentada per FCCMA al Lot 1 es rebutjada.

Per altra banda, respecte a la justificació presentada per l'UTE, en l'annex II s'exposa que la justificació de l'anormalitat presentada per l'UTE SELSA-AQ-FCC en el lots 2 i 3 és molt similar a la presentada per l'empresa FCC MA en el lot 1, atès que "al formar part del mateix grup empresa (grup FCC) presenten el mateix argumentari" diferenciant-se exclusivament " en els valors en relació amb "els imports de la licitació de cada lot", per tant, s'observa que, més enllà de les diferències d'aquests imports i dels percentatges de desviació, les conclusions són les mateixes:

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ   0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 26 de 43



**ANNEX III: INFORME D'ANÀLISI DE LA JUSTIFICACIÓ DE BAIXA DESPROPORCIONADA, PRESENTADA POR LA UTE SELSA-AQUALIA FCC INDUSTRIAL CORRESPONENT AL LOT 2 I 3 PER LA CONTRATACIÓ DEL SERVEI DE MANTENIMENT INTEGRAL D'INSTAL·LACIONS I ELEMENTS CONSTRUCTIUS I REPARACIÓ D'EQUIPAMENTS DEL CEB (EXPEDIENT CEB-2023-132)**

(.../...)



En principi, la justificació de la oferta de la UTE SELSA-AQUALIA-FCC INDUSTRIAL per als dos lots (1 i 2) es molt similar a la presentada per l'empresa FCCMA per al lot 1, només es diferencien en els valors en relació als imports de licitació de cada lot. Al formar part del mateix grup empresarial (Grup FCC) presenten un mateix argumentari.

**ANÀLISI DEL CEB ENVERS LA JUSTIFICACIÓ PRESENTADA PER L'UTE:**

En concret, l'UTE analitza la seva oferta en el seu conjunt, i no justifica individualment les diferents baixes que realitza respecte a les PARTS VARIABLES del import de licitació (que en total representen un 38,05% i 37,14%) del total pressupost de licitació dels Lot 2 i 3 respectivament, sinó que es basa en justificar la globalitat de l'oferta tenint en compta la compensació d'algunes pèrdues en la PART VARIABLE amb beneficis que es poden obtenir de la PART FIXA de facturació del contracte ("tarifa plana") que representen un 61,95% i 62,86% del total import de licitació dels Lots 2 i 3 respectivament.

L'UTE no ha considerat ni ha justificat els següents factors:



Doc. original signat per:  
Maria Àngels Alonso Rodríguez  
22/03/2024,  
Maria Carmen Lucena Cayuela  
22/03/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web [csv.gencat.cat](http://csv.gencat.cat) fins al 22/03/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZX8

Data creació còpia:  
22/03/2024 11:51:34


Pàgina 27 de 43



- Primer, tot i que l'UTE adjunta un quadre resum de la rentabilitat global del contracte, no es justifica de forma detallada les despeses de personal i costos de ma d'obra d'acord amb el conveni col·lectiu per a la indústria siderometal·lúrgica de la província de Barcelona. No permet conèixer si es contemplen costos de personal per a l'any 2023 o costos corresponents als anys del contracte (2024 i 2025). Tampoc permet conèixer si aplica les cotitzacions a la Seguretat Social actualitzades d'acord amb el MEI. Tampoc permet conèixer si contempla un adequat cost de substitucions del personal per absentisme. Per tot això, la justificació es considera insuficient i no adequada.
- Segon, tot i que l'UTE adjunta un quadre resum de la rentabilitat global del contracte, tampoc es justifica de forma detallada les despeses de materials. No permet conèixer si es contemplen costos dels materials per a l'any 2023 o costos incrementats corresponents als anys del contracte (2024 i 2025, i possibles pròrrogues. Si el preu d'un material s'incrementa en l'any 2024 i 2025 (malgrat que el descompte del preu unitari aplicat pels fabricant a l'UTE sigui el mateix, el cost de material es superior, i al ser els imports de la PART FIXA de facturació inalterables al llarg del dos primers any de contracte, es reduiria els marges de contribució.
- Tercer, en totes les actuacions de manteniment i inversions relatives a la part variable de facturació, el pressupost inclou una part significativa de ma d'obra (despeses de personal) i una part significativa de materials i peces de recanvi o nous equips (despeses materials). Però, disposar d'uns majors descomptes dels fabricants en la compra de materials no permet justificar el -28,60% de la part pendent de la baixa sobre el -40% de la baixa econòmica en els pressupostos de les actuacions relatives al criteri H.1.A.2. Tal i com s'ha pogut demostrar, malgrat que l'UTE pugui assumir compensar una part del -40% de la baixa econòmica en els pressupostos de les actuacions relatives al criteri H.1.A.2 amb les despeses generals i benefici industrial que suposen un -11,40% de justificació, encara manquen per justificar un -28,60% de baixa de cada actuació i pressupost, i un millor preu en la compra dels materials no es suficient.
- Quart, per que l'oferta de l'UTE pugui ser viable econòmicament a nivell global caldria assumir per vàlida la hipòtesi "singular" que realitza la pròpia UTE de que realment el CEB en el futur nou contracte no necessiti i demani més actuacions de manteniment i inversions que no estan contemplades dins del banc de preus de referència (BEDEC) sobre el 2,2% previst segons l'UTE sobre el total d'actuacions de la PART VARIABLE, ja que si les necessitats i demandes del CEB fossin significativament superiors, l'UTE tindria que realitzar-se de forma gratuïta (sense facturar res) i assumit tots els costos que suposarien.



En definitiva, l'UTE no justifica la viabilitat de la baixa econòmica anormal respecte al criteri H.1.A.2. A mes a més, es constata mancances d'informació mes detallada de les partides i costos que componen la seva oferta econòmica, i no es justifica que

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ	Pàgina 28 de 43
			
		0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZXX8	



s'hagin contemplat el riscs d'uns costos superiors en els anys que corresponen al nou contracte (any 2024 i 2025), i finalment també la justificació de la viabilitat global de l'oferta es sustenta en una hipòtesi molt feble (en base a la qual el CEB en el futur nou contracte no necessiti i no demani més actuacions de manteniment i inversions que no estan contemplades dins del banc de preus de referència (BEDEC) sobre el 2,2% previst segons l'UTE sobre el total d'actuacions de la PART VARIABLE.

CONCLUSIÓ:



La justificació de la oferta econòmica presentada per UTE SELSA-AQUALIA-FCC INDUSTRIAL NO acreditada la seva viabilitat (en termes relatius a la baixa ofertada al criteri H.1.A.2, ni tampoc en termes de sostenibilitat econòmica global del contracte). Per tant, l'oferta presentada per UTE SELSA-AQUALIA-FCC INDUSTRIAL al Lot 2 i 3 es rebutjada.

De la simple lectura dels annexos, tot i que es podria apreciar que l'anàlisi de la viabilitat de l'oferta s'ha realitzat en el conjunt, retraient la manca de justificació de determinats extrems, els quals ni s'havien exigit en els plecs, ni en el requeriment de la documentació, com són les despeses de personal d'acord amb el conveni col·lectiu i les despeses materials, el cert és que els càlculs que ha realitzat l'òrgan de contractació en quant a la viabilitat de l'oferta se centren en el criteri H.1.A.2), reclamant informació sobre la cobertura de les despeses materials, més enllà del que ja consta en les justificacions presentades, i en la part variable del contracte amb caràcter general, exposant que tampoc s'ha acreditat que es poden cobrir les despeses de la demanda real que tingui el CEB respecte a la part variable, atès que les licitadores es basen en hipòtesi plantejades partint de la demanda de l'òrgan de contractació en contractes anteriors.

Així les coses, el cert és que no s'aprecia cap anàlisi sobre la possible compensació dels descomptes oferts en els diferents criteris econòmics corresponents a la part variable amb l'oferta presentada a la part fixa del contracte –en la qual no s'oferia cap rebaixa respecte al preu del contracte–, ni tampoc respecte a la resta d'aspectes oferts per les recurrents d'acord amb els criteris d'adjudicació establerts en els plecs, per tant, s'observa que les justificacions presentades no van ser analitzades des de la perspectiva de la viabilitat global de les ofertes, sinó únicament respecte als criteris econòmics corresponents a la part variable de les ofertes.

Exposat tot l'anterior, és doctrina abastament assentada, en la línia de la jurisprudència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea –TJUE– (Sentència de 29 de març de 2012, SAG EV



Doc. original signat per:  
Maria Àngels Alonso Rodríguez  
22/03/2024,  
Maria Carmen Lucena Cayuela  
22/03/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web [csv.gencat.cat](http://csv.gencat.cat) fins al 22/03/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZX8

Data creació còpia:  
22/03/2024 11:51:34

Pàgina 29 de 43





*Slovensko a.s.*, assumpte C-99/10; i STJUE de 27 de novembre de 2001, *Impresa Lombardini Spa*, *Impresa Generale di Construini/ANAS*, assumptes C-285/99 i C-286/99), i del Tribunal Suprem (Sentències de 15 de maig de 2008 i 2 de novembre de 2001), aquella conforme la qual la tramitació del referit expedient contradictori no és un fi en si mateixa ni un pur formalisme que s'esgoti amb la seva realització, sinó que la justificació econòmica presentada per l'empresa ha de ser realment contrastada i analitzada tècnicament per comprovar si aporta arguments suficients per considerar que pot ser viable i, per tant, que trenquin la presumpció de "temeritat" en què havia incorregut (per totes, les resolucions 88/2023, 87/2023, 367/2020, 329/2020, 300/2020, 250/2020, 55/2020 i 174/2016, que recullen la doctrina consolidada). I únicament quan l'òrgan de contractació, a la vista de la justificació de l'empresa i l'assessorament tècnic rebut, estimi que l'oferta no pot ser complerta, podrà acordar-ne l'exclusió de la classificació de les proposicions, tal com determina l'article 149.6 de la LCSP.

Certament l'article 1 de la LCSP obliga en els procediments de contractació a assegurar la selecció de l'oferta econòmicament més avantatjosa, en connexió amb l'objectiu d'estabilitat pressupostària i control de la despesa i una utilització eficient dels fons públics, salvant el cas que, d'acord amb l'article 149 de la mateixa LCSP, es pugui estimar que l'oferta no pot ser complerta com a conseqüència de la inclusió de valors anormals o desproporcionats (per totes, les resolucions 55/2020, 396/2019, 20/2018, 180/2017).

Ara bé, al seu torn, en aquest àmbit cal defugir de qualsevol automatisme d'exclusió. La presumpció d'anormalitat o desproporció d'una oferta econòmica 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).

Així, l'apreciació de si és possible o no el compliment de la proposició ha de ser conseqüència d'una valoració dels diferents elements que concorren en l'oferta, les concretes circumstàncies de l'empresa licitadora, la justificació aportada i l'assessorament tècnic rebut, cap dels quals té caràcter vinculant per a l'òrgan de contractació (entre d'altres, les resolucions 299/2018,

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZX8	Pàgina 30 de 43



114/2018, 68/2017 i 213/2015, la Resolució 862/2015 del TACRC, i la Resolució 58/2011 del Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid -TACPCM-).

En aquest sentit, pel que fa als criteris de determinació de la temeritat, cal recordar que 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 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 Contractales 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). Tanmateix, la doctrina referenciada fa esment a la manera de procedir al càlcul, però no a la manera de justificar i de comprovar per part dels òrgans de contractació aquella justificació que és el que es planteja en aquest cas.

Així, pel que fa a la justificació de l'oferta i el seu abast, la doctrina assenyala que no es tracta de justificar exhaustivament l'oferta anormal o desproporcionada, sinó de proveir l'òrgan de contractació d'arguments que el permetin arribar a la convicció que es pot dur a terme (a més de les ja citades, la Resolució 213/2015, la Resolució del TACPCM 164/2018 i la Resolució del TACRC 705/2014).

I pel que fa a l'assessorament tècnic que l'òrgan de contractació ha de procurar-se segons l'article 149. 4 de la LCSP, no és tampoc un simple formalisme legal sinó que serveix com a base per garantir els drets dels licitadors, doncs ningú millor que els serveis tècnics saben com es l'oferta i les necessitats de la contractació i, donada la seva experiència, poden saber si una oferta es pot arribar a complir tècnicament (entre altres, les resolucions 14/2019, 89/2017, 68/2017, 169/2016 i 160/2016).

Aquest informe ha d'estar motivat i raonat, i aquesta motivació pot ser succinta, per tal que pugui ser confrontat per l'òrgan de contractació a l'hora de prendre la decisió (Sentència del TJUE de 21 de maig de 2008, assumpte T-495/2004) però ha de ser suficient. Amb paraules del TACRC en la Resolució 416/2013 portant a col·lació d'anteriors:

*"... no precisa ser un razonamiento exhaustivo y pormenorizado en todos los aspectos y perspectivas, bastando con que sea racional y suficiente, así como su extensión de amplitud bastante para que los interesados tengan el debido conocimiento de los motivos del acto para poder*

	Doc. original signat per: Maria Angels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZX8	Pàgina 31 de 43



*defender sus derechos e intereses, pudiendo ser los motivos de hecho y de derecho sucintos siempre que sean suficientes, como así lo declara tanto el Tribunal Constitucional como el Tribunal Supremo (por todas STC 37/1982, de 16 junio, SSTS de 9 junio 1986, 31 de octubre de 1995, 20 de enero 1998, 11 y 13 de febrero, 9 de marzo 1998, 25 de mayo 1998, 15 de junio de 1998, 19 de febrero 1999, 5 de mayo de 1999 y 13 enero 2000)".*

En el marc d'aquest assessorament tècnic que serveix de base de motivació a l'òrgan resolutori, cal recordar que el Tribunal ha de partir d'allò constatat per l'òrgan de contractació, atès que els actes dels òrgans de contractació disposen de la presumpció *iuris tantum* de validesa, certa, legalitat i encert, com s'ha indicat en nombroses ocasions (per totes, les resolucions 70/2020, 65/2020, 48/2020), tret d'una prova suficient en contra que demostrï que l'informe tècnic és manifestament erroni o arbitrari.

De l'anàlisi de la peça de justificació de l'anormalitat de les ofertes presentades pels operadors econòmics recurrents, resulta, com ja s'ha avançat, que els requeriments ex article 149.4 de la LCSP es van efectuar en termes molt genèrics, sense ni tant sols fer cap referència expressa a l'establert en aquest precepte, ni tampoc al criteri que ara vindica l'òrgan de contractació, és a dir, respecte al criteri H.1.A.2).

En efecte, és doctrina consolidada aquella conforme la qual el contingut del requeriment ha de ser el suficientment clar i complet per tal que l'operador econòmic pugui explicar el baix preu/costos dels extrems clarament identificats (per totes, les resolucions 81/2024, 633/2023 i 23/2022 d'aquest Tribunal). En paraules del TACRC, en la Resolució núm. 1089/2020:

*"Pues bien, en la justificación de las ofertas con bajas anormales, el grado de justificación y la mayor o menor amplitud del desglose de costes y justificación de la oferta debe venir precedida, tal y como determina el artículo 149.4 de la LCSP, por un requerimiento adecuado en cuanto a su contenido, formulado por el órgano de contratación al licitador indicándole que su oferta se halla en baja anormal y que debe justificar el bajo nivel de precios ofertados o de costes propuestos. En ese sentido, en nuestra Resolución nº 283/2020 (recurso nº 1568/2019), de 27 de febrero, dijimos*

*«... lo primero que puede apreciarse es lo escueto y genérico del requerimiento de justificación de la oferta anormalmente baja de la recurrente al Lote 3, en cuanto no alude en modo alguno al objeto real de la justificación a pedir, que no es otra que dé explicaciones suficientemente razonables del bajo nivel de precios, o de costes, ofertados, o como determina el artículo 149.4 de la LCSP "... para que justifiquen y desglosen razonada y detalladamente el bajo nivel de los precios, o de costes, o cualquier otro parámetro en base al cual se haya definido la anormalidad de la oferta, mediante la presentación de aquella información y documentos que resulten pertinentes a estos efectos". Se puede apreciar, por tanto, la falta de adecuación del requerimiento de justificación de baja anormal de la oferta con las prescripciones indicadas en el artículo 149.4 LCSP. Como se puede observar, en el requerimiento de 20 de septiembre de 2019 se solicita justificación de oferta anormalmente*

	Doc. original signat per: Maria Angels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ	Pàgina 32 de 43
		0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZX8	

*baja para el lote 3, sin dar ninguna indicación sobre los aspectos antes reseñados que debe comprender el requerimiento que exige el precepto citado, lo que, en efecto, no facilita la labor de justificación que debe efectuar la recurrente al desconocer qué debe justificarse de la oferta y los términos, aspectos concretas y forma de la justificación sobre los que el órgano de contratación desea obtener explicaciones de forma desglosada y suficientemente razonables, que puede dar lugar a que las explicaciones no justifiquen de forma suficientemente razonable el bajo nivel de precios o costes propuesto a juicio del órgano de contratación.*



*(.../...)*

*Esa motivación no es admisible precisamente porque se basa en que la recurrente no ha justificado algo que no lo le ha sido requerido de justificación, ni específica ni genéricamente, precisamente porque el requerimiento de justificación era totalmente genérico y el acuerdo de la mesa se refería solo a los costes del procedimiento de servicio, no a los suministros. El órgano de contratación no puede basar la exclusión en el incumplimiento de una justificación de algo no requerido.*

*Por ello mismo, teniendo en cuenta la doctrina de este Tribunal de acuerdo con la cual no es necesario que el licitador proceda al desglose exhaustivo de todos los componentes de su oferta económica, sino que basta con que aporte argumentos que permitan explicar la viabilidad y seriedad de su oferta, así como que la propia licitadora manifestaba en la justificación de su oferta que quedaba a «la entera disposición del órgano de contratación para aclarar, ampliar y aportar cualquier documentación adicional que le sea requerida a fin de justificar la viabilidad de la oferta presentada», concluimos que en el acto de exclusión de la recurrente no existe una motivación adecuada al rechazo de esta justificación presentada por la recurrente en todo de acuerdo y cumpliendo la comunicación de justificación que se le efectuó y en los términos de la misma y de lo acordado por la mesa, que en modo alguno se ajustan a lo determinado por el artículo 149.4 de la LCSP».*

Especial referència mereix la configuració dels plecs respecte a la naturalesa diferenciada de cadascuna de les modalitats de serveis, i dins d'aquestes modalitats també diferents tipus de manteniment, prevenient, tal com reconeix l'òrgan de contractació en l'informe final emès pels serveis tècnics de l'òrgan de contractació (document núm. 48 de l'expedient de contractació), equips i procediments diferents per cadascun d'ells i, també sistemes de facturació diferents.

Adicionalment en el cas de les diferents modalitats de serveis, com s'ha vist, els plecs preveuen criteris d'adjudicació, de caràcter econòmic, i criteris de detecció d'ofertes anormalment baixes separats per cadascuna de les modalitats, configuració que ha esdevingut *lex inter partes*. No obstant això, en aquest cas, la *litis* no pivota respecte de la determinació de l'anormalitat de les ofertes, sinó sobre l'avaluació de la justificació presentada per les licitadores en l'expedient contradictori ex article 149.4 de la LCSP. En aquest sentit, del contingut de les clàusules reguladores dels plecs, en principi, res impedia a les empreses oferir baixes en els preus que es compensessin entre ells, ni que aquest argument no fos vàlid per justificar la viabilitat de les ofertes incurses en presumpció d'anormalitat, extrem que,

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZX8	Pàgina 33 de 43



precisament, resulta clau per l'estratègia a l'hora de confeccionar l'oferta (Resolució núm. 55/2024 d'aquest Tribunal), així com, en aquest cas, per a la justificació de la seva viabilitat (Resolucions núm. 49/2021 i 22/2020 de l'OARCE- i Sentència núm. 173/2022 del Tribunal Superior de Justícia del País Basc - ECLI:ES:TSJPV:2022:1895).

En aquest sentit, la Resolució núm. 30/2022 de l'OARCE assenyala el següent:

*"No obstante lo anterior, no es menos cierto que la función de los parámetros a los que se refiere el artículo 149.2 de la LCSP es establecer una presunción inicial de anormalidad que sirva de presupuesto procedimental para iniciar un trámite contradictorio de justificación de la oferta y de análisis de su contenido, requisito imprescindible para, en su caso, excluirla por inviable. Por el contrario, el parámetro no puede desfigurar las características básicas de la institución de la baja anormal, siendo una de ellas que la proposición sospechosa debe analizarse en su totalidad y no apreciando aisladamente tan solo algún aspecto económico parcial del contrato (ver, por ejemplo, la Resolución 164/2020 del OARC / KEAO)."*

Així, per l'enjudiciament d'aquesta qüestió, com ja s'ha avançat en el fonament jurídic sisè, cal partir de la premissa que els plecs, en no haver estat impugnats en temps i forma i declarades nul·les les seves clàusules i prescripcions, van esdevenir *lex inter partes* i, com a tal llei del contracte, vinculants per a totes les parts, tant les empreses licitadores, que els van acceptar incondicionadament en presentar-se a la licitació ex article 139.1 de la LCSP, com també l'òrgan de contractació, qui no pot desvincular-se'n en el decurs del procediment i ha de vetllar per adjudicar el contracte a qui compleixi les condicions establertes, com a lògic corol·lari de la garantia dels principis d'igualtat de tracte, no discriminació i transparència que proclamen els articles 1 i 132 de la LCSP (entre moltes altres, resolucions 195/2022, 13/2022, 8/2021, 5/2021 i 1/2021 d'aquest Tribunal).

Exposat tot l'anterior, aquest Tribunal no pot apreciar el raonament de l'òrgan de contractació i de les empreses adjudicatàries que han presentat al·legacions, AXER i CONSTRUULA, en els corresponents procediments de recurs (recursos núm. N-2023-0570 i N-2023-0571) defensant la tesi d'haver de justificar l'oferta econòmica per separat segons els criteris de determinació de l'anormalitat previstos en el plec de viabilitat de l'oferta presentada, tota vegada que això no ha quedat reflectit en els plecs que ha servit als operadors econòmics interessats a decidir presentar-se o no a la licitació i preparar les seves ofertes, doncs el fet de preveure en l'apartat I del QC del PCAP criteris específicament diferenciats per a la detecció de les ofertes anormalment baixes, no suposa *per se* que la seva viabilitat s'hagi

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 34 de 43



Tribunal Català  
de Contractes  
del Sector Públic

d'avaluar exclusivament respecte a aquest criteri, apartant-se de la regulació de la figura de l'anormalitat de les ofertes en referir-se l'article 149 de la CSP a l'"oferta" en general.

Al respecte, s'ha constatat que l'òrgan de contractació va efectuar un requeriment en termes amplis, del qual tampoc es desprèn que la justificació de la viabilitat de l'oferta s'hagués de fer de forma separada segons els criteris de detecció de l'anormalitat (criteri H.1.A.2), ja que, es limitava a sol·licitar a les empreses licitadores que aportessin "tota informació i justificació que considerin necessàries per tal de demostrar la validesa, viabilitat i proporcionalitat de l'oferta presentada per vostès al procediment de referència". Per tant, a priori, s'aprecia que les justificacions presentades per les recurrents donen resposta i abracen les exigències dels requeriments en el sentit d'haver de justificar de manera àmplia les seves ofertes.

Així les coses, els retrets que fa l'òrgan de contractació que se centren, fonamentalment, en la manca de justificació específica de la part variable respecte a aquell criteri en que s'ha caigut en anormalitat (criteri H.1.A.2), així com també en reclamar la justificació de determinats extrems com les despeses de personal o despeses materials, no s'alineen pròpiament amb la redacció del requeriment, ni amb la LCSP en el sentit apuntat, de manera que la valoració efectuada per l'òrgan de contractació havia d'abastar també la totalitat de les raons argüides en la justificació de les ofertes de les licitadores situades en presumpció d'anormalitat.

En aquest sentit, cal recordar que en cas que manqui la justificació d'algun element concret o d'altres extrems, com consta en l'informe, abans de procedir a l'exclusió, s'ha d'haver sol·licitat un aclariment corresponent, d'acord amb la doctrina consolidada (entre moltes altres, les resolucions 81/2024 i 337/2023 i 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). En efecte, sempre és preferible, especialment en un àmbit com aquest, d'exclusió d'ofertes anormalment baixes, que se sol·licitin -dins dels límits, això sí, de la construcció jurisprudencial- quants aclariments es considerin oportuns abans d'adoptar una decisió tan dràstica com la de l'exclusió d'una oferta per motiu del seu preu inferior (per totes, les resolucions 190/2019, 94/2019, d'aquest Tribunal, 176/2017 del TACPCM i 701/2016 i 471/2018 del TACRC).

Ultra això, sense perjudici que es pugui exigir que en la justificació de la viabilitat de l'oferta s'emfatitzi en determinats extrems, com seria en el criteri concret en el que s'ha incorregut en anormalitat d'acord amb els plecs (per totes, la Resolució núm. 599/2023 d'aquest Tribunal), el cert és que una de les característiques bàsiques de la institució de l'anormalitat de les



Doc. original signat per:  
Maria Àngels Alonso Rodríguez  
22/03/2024,  
Maria Carmen Lucena Cayuela  
22/03/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web [csv.gencat.cat](http://csv.gencat.cat) fins al 22/03/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8

Data creació còpia:  
22/03/2024 11:51:34

Pàgina 35 de 43





Tribunal Català  
de Contractes  
del Sector Públic

ofertes és precisament que aquesta s'analitzi respecte al conjunt de l'oferta. Per tant, davant la manca de configuració en els plecs de les exigències respecte a la justificació de la viabilitat de les ofertes i el contingut excessivament genèric dels requeriments ex article 149.4 de la LCSP, aquest Tribunal guiat pel concepte global de "contracte" i la literalitat de l'article 149 de la LCSP respecte a "l'oferta", així com per la doctrina *lex inter partes*, la doctrina exposada i els principis de transparència, de concurrència i de seguretat jurídica, no pot atendre la tesi exposada per l'òrgan de contractació havent d'efectuar l'anàlisi de la justificació de la viabilitat de les ofertes presentades per les recurrents respecte a la seva globalitat.

Arribats a aquest punt, és oportú recordar la doctrina d'aquest Tribunal per la qual el grau de desviació de l'oferta respecte del llindar de temeritat, tot i no ser determinant per sí mateix, sí és un element indiciari (més enllà de les citades anteriorment, les resolucions 89/2023, 42/2022, 299/2018, 20/2018, 822/2017, 328/2017, 68/2017 del TACRC, per totes) que obliga a què la completesa de la justificació aportada de l'oferta en presumpció de temeritat ha de ser major com més rellevant és la baixa detectada (també per totes, les resolucions 324/2023, 265/2023, 171/2022, 822/2017, 328/2017, 1061/2015 i 414/2014 del TACRC).

Per tot això, d'acord amb la funció estrictament revisora d'aquest Tribunal, escau estimar els recursos interposats per l'empresa FCC MA, respecte al procediment del lot 1 del contracte referenciat, i de l'UTE SELSA-AQ-FCC, respecte al procediment del lot 2 i 3 del contracte referenciat, pel que fa als motius d'impugnació respecte les seves exclusions, en el sentit d'anul·lar l'exclusió i retrotraure les actuacions al moment de la valoració de la justificació presentada per tal que el CEB analitzi la viabilitat de l'oferta en el seu conjunt i sota paràmetres racionals, raonables i adequats a la finalitat de la prestació i l'objecte del contracte i així quedi constància en l'informe, havent d'efectuar, si escau, nous requeriments documentals de conformitat amb els termes de l'article 149.4 de la LCSP.

**NOVÈ.** Sense perjudici dels efectes de l'estimació dels motius d'impugnació contra les exclusions dels operadors econòmics recurrents, en virtut del principi de congruència, aquest Tribunal a continuació analitzarà les qüestions plantejades en els recursos núm. N-2023-0570 i N-2023-0571 en relació amb l'adjudicació dels lots 1 i 2 a favor de les empreses AXER i CONSTRAULA, respectivament.



Doc. original signat per:  
Maria Àngels Alonso Rodríguez  
22/03/2024,  
Maria Carmen Lucena Cayuela  
22/03/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web [csv.gencat.cat](http://csv.gencat.cat) fins al 22/03/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZX8

Data creació còpia:  
22/03/2024 11:51:34

Pàgina 36 de 43





Així les coses, les parts recurrents, és a dir, l'empresa **FCC MA** (recurs núm. N-2023-0570) i **I'UTE SELSA-AQ-FCC** (recurs núm. N-2023-0571), fonamenten els seus recursos en el fet que les adjudicatàries del lot 1 –l'empresa AXER- i lot 2 –l'empresa CONSTRAULA-, pertanyent al mateix grup empresarial –SORIGUÉ-, juntament amb l'empresa ACSA –la qual no ha resultat adjudicatària de cap lot-, han actuat de forma coordinada presentant una "proposició conjunta" [SIC] atès els indicis següents: "(i) les tres empreses formen part del mateix grup; (ii) la proporció d'ofertes de SORIGUÉ respecte del total d'ofertes presentades en el present contracte; i (iii) el volum de lots guanyats per SORIGUÉ (dos de tres)." [SIC].

Així, les recurrents manifesten que aquestes pràctiques vulneren els principis d'igualtat de tracte entre licitadors i concurrència i els principis de proposició única i el secret de les proposicions i, d'acord amb l'exposat, considera que l'òrgan de contractació no hauria d'haver adjudicat els lots 1 i 2 a aquestes empreses de conformitat amb l'establert en l'apartat H del QC del PCAP relatiu a les "limitacions en l'adjudicació".

Per la seva part, l'òrgan de contractació vindica que les empreses adjudicatàries que han resultat adjudicatàries dels lots 1 i 2 han presentat memòries tècniques amb diferències significatives i assenyalava que si bé les empreses AXER, CONSTRAULA i ACSA van presentar cadascuna la mateixa memòria en els tres lots, les seves ofertes són substancialment diferents entre elles, portant a col·lació l'informe tècnic de valoració d'aquestes memòries. Així mateix, exposa que no es va observar cap "estratagema" [SIC] per part del grup SORIGUÉ en el procediment de licitació.

Per tots aquest motius, vindica que les adjudicacions impugnades no vulneren els principis de la contractació pública, ni les limitacions d'adjudicació establertes en els plecs.

En el seu torn, **les empreses adjudicatàries** del lot 1 –l'empresa AXER- i lot 2 –l'empresa CONSTRAULA-, defensen, en essència en la mateixa línia, que l'adjudicació al seu favor no suposa la vulneració dels principis de la contractació pública ni tampoc del plec d'aquesta licitació.

Per una banda, vindiquen que la LCSP permet la possibilitat d'adjudicar els diferents lots a empreses que pertanyin al mateix grup empresarial sempre i quan això no suposi una vulneració del principi de proposició única establert en l'article 139.3 de la LCSP i assenyalen que la doctrina i la jurisprudència impedeixen que les empreses pertanyents a un mateix

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 37 de 43



Tribunal Català  
de Contractes  
del Sector Públic

grup empresarial siguin automàticament excloses d'un procediment de licitació per aquest fet, havent d'atendre a les circumstàncies concurrents en cada cas.

Per altra banda, manifesten que desconeixen el contingut de la resta d'empreses del grup SORIGUÉ, però dels resultats del procediment de licitació es pot extreure que les ofertes presentades per aquestes empreses són, d'acord en paraules de l'empresa CONSTRAULA (recurs núm. N-2023-0571) *"indubtablement, diferents, autònomes i independents"* [SIC], motiu pel qual, considera que l'òrgan de contractació davant d'aquesta evidència no va emetre cap pronunciament al respecte.

Pel que fa als indicis exposats per les recurrents les empreses adjudicatàries manifesten que aquest només fan que confirmar que les ofertes eren totalment diferents i autònomes, és més, en paraules de l'empresa AXER (recurso núm. N-2023-0570) *"no hay ningún indicio de actuación conjunta o coordinada entre las empresas del grupo Sorigué que implique que la presentación de ofertas por estas vulnere el principio de proposición única y atente contra la libre competencia y la igualdad de trato entre los licitadores."* [SIC].

Vistes les posicions de les parts al respecte, cal analitzar, en primer lloc, la normativa que resulta d'aplicació, començant per la delimitació del principi de proposició única que les recurrents consideren vulnerat pel fet d'haver concorregut a la licitació i haver resultat adjudicatàries empreses que formen part d'un mateix grup empresarial.

En aquest sentit, el Tribunal ja ha tingut la oportunitat de pronunciar-se en, entre altres, la Resolució núm. 68/2023, on es recull la doctrina i la jurisprudència al respecte i que es dona per reproduïda.

En concret, de manera sintètica el fonament del principi de proposició única descansa en la necessitat que tots els licitadors concorrin en condicions d'igualtat, evitant la possibilitat d'afavorir situacions d'avantatge d'alguns d'ells o els riscos de manipulació del procediment. Aquesta regulació es troba continguda en l'article 139.3 de la LCSP, segons el qual:

*"3. Cada licitador no podrá presentar más de una proposición, sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 142 sobre admisibilidad de variantes y en el artículo 143 sobre presentación de nuevos precios o valores en el seno de una subasta electrónica. Tampoco podrá suscribir ninguna propuesta en unión temporal con otros si lo ha hecho individualmente o figurar en más de una unión temporal. La infracción de estas normas dará lugar a la no admisión de todas las propuestas por él suscritas."*

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 38 de 43



Tribunal Català  
de Contractes  
del Sector Públic

No obstant, l'aplicació d'aquest principi a les empreses que pertanyen a un grup empresarial no les impedeix participar en les mateixes licitacions (Sentència del TJUE, de 18 de maig de 2018, *Šiaulių regiono atliekų tvarkymo centras y „Ecoservice projektai“ UAB y otros* (assumpte C-531/16). De fet, la mateixa LCSP permet la participació d'empreses vinculades en les licitacions públiques, si bé ho fa de forma indirecta quan regula en l'article 149.3 els efectes d'aquesta participació en relació amb l'aplicació del règim d'ofertes amb valors anormals, en els termes següents:

*“3. Cuando hubieren presentado ofertas empresas que pertenezcan a un mismo grupo, en el sentido del artículo 42.1 del Código de Comercio, se tomará únicamente, para aplicar el régimen de identificación de las ofertas incursas en presunción de anormalidad, aquella que fuere más baja, y ello con independencia de que presenten su oferta en solitario o conjuntamente con otra empresa o empresas ajenas al grupo y con las cuales concurran en unión temporal.”*

També, l'article 86 del Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques, aprovat pel Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre (RGLCAP), conté les regles específiques de valoració de les proposicions presentades per empreses d'un mateix grup, aplicables també sota la vigència de l'actual LCSP.

Adicionalment, no es pot considerar que el fet que diverses empreses conformin un grup empresarial comporti necessàriament que entre elles existeixi una unitat de negoci, de manera que es pugui presumir que pel sol fet de pertànyer a un mateix grup empresarial la seva participació simultània en una licitació és conjunta i coordinada havent d'atendre a les circumstàncies de cada cas.

Nogensmenys, a diferència del procediment analitzat en la Resolució núm. 68/2023 d'aquest Tribunal, en aquest cas, els plecs de la licitació preveïen limitacions referides precisament a la possible participació d'empreses del mateix grup:

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEAO90VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 39 de 43



**Limitacions en l'adjudicació:**

1. Una mateixa empresa, de forma individual o en UTE, no pot resultar adjudicatària de més de 1 lot com a màxim.
2. Les empreses licitadores podran participar en la licitació de tots els Lots, però una mateixa empresa no podrà resultar adjudicatària de més de 1 Lot, tal i com hem definit en el punt anterior.
3. Cap licitador podrà presentar més d'una oferta en cada lot, ni subscriure cap oferta en un lot en unió temporal amb d'altres si ho ha fet individualment, ni figurar en més d'una unió temporal.
4. Les empreses d'un mateix grup que optin a diversos lots, en el cas de que incorporin memòries tècniques similars, només podran ser adjudicatàries d'un únic lot, i seran excloses de la resta de lots d'aquest contracte



Aquesta limitació s'aplicarà d'acord amb les condicions següents:

La proposta de millor puntuació total serà l'adjudicatària del Lot 2 (amb major import de licitació), i la segona proposta amb millor puntuació serà l'adjudicatària del Lot 1 (amb el següent import de major licitació), finalment la tercera proposta amb millor puntuació serà l'adjudicatària del Lot 3 (amb el import de licitació menor).

Al respecte, aquest Tribunal recorda que les limitacions que l'òrgan de contractació poden introduir en un procediment de licitació respecte a la participació o adjudicació del contracte de conformitat amb l'article 99.4 de la LCSP són taxades, sense que cap d'elles faci cap referència específica a les empreses pertanyents a un mateix grup empresarial. Al respecte l'informe núm. 11/2019 de la Junta Consultiva de Contractació Pública de Catalunya conclou el següent.

*"Les limitacions previstes a l'article 99.4 de la LCSP, respecte del nombre de lots als quals pot presentar oferta una mateixa empresa i del nombre de lots dels quals en pot resultar adjudicatària, en el cas de participació en una licitació d'empreses que pertanyin al mateix grup empresarial, s'han d'aplicar en els mateixos termes en què es fa respecte de les empreses en què no concorre aquesta circumstància, i tant si aquella participació es produeix en UTE com si es produeix individualment.*

*En tot cas, si bé no procedeix establir limitacions motivades pel sol fet de la pertinença d'una empresa a un grup empresarial o per l'existència de determinats vincles entre empreses, més enllà de les previstes expressament en la normativa, en aquests casos procedeix un especial deure de diligència i de cautela per part dels òrgans de contractació per garantir els principis d'igualtat de tracte i la lliure competència."*

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 40 de 43



No obstant l'anterior, el cert és que l'únic pronunciament que l'òrgan de contractació va fer el respecte es troba en l'informe final emès pels serveis tècnics de l'òrgan de contractació (document núm. 48 de l'expedient de contractació) en els termes següents:



Per realitzar la proposta d'adjudicació cal tenir en compte les limitacions en l'adjudicació del Plec de clàusules administratives particulars:

*Limitacions en l'adjudicació:*

1. Una mateixa empresa, de forma individual o en UTE, no pot resultar adjudicatària de més de 1 lot com a màxim.
2. Les empreses licitadores podran participar en la licitació de tots els Lots, però una mateixa empresa no podrà resultar adjudicatària de més de 1 Lot, tal i com hem definit en el punt anterior.
3. Cap licitador podrà presentar més d'una oferta en cada lot, ni subscriure cap oferta en un lot en unió temporal amb d'altres si ho ha fet individualment, ni figurar en més d'una unió temporal.



4. Les empreses d'un mateix grup que optin a diversos lots, en el cas de que incorporin memòries tècniques similars, només podran ser adjudicatàries d'un únic lot, i seran excloses de la resta de lots d'aquest contracte

*Aquesta limitació s'aplicarà d'acord amb les condicions següents:*

*La proposta de millor puntuació total serà l'adjudicatària del Lot 2 (amb major import de licitació), i la segona proposta amb millor puntuació serà l'adjudicatària del Lot 1 (amb el següent import de major licitació), finalment la tercera proposta amb millor puntuació serà l'adjudicatària del Lot 3 (amb el import de licitació menor).*



Feta la valoració de les propostes tècniques i econòmiques de les ofertes vàlides acceptades en els tres lots del contracte LOT1, LOT2 i LOT 3, i d'acord amb el PCAP la proposta de millor puntuació serà l'adjudicatària del Lot 2, la segona del Lot 1 i la tercera del Lot 3, la proposta d'adjudicació quedarà de la següent manera:

- **LOT 1: AXER**
- **LOT 2: CONSTRAULA**
- **LOT 3: CPI**

Per tant, en aplicació de la normativa i d'acord amb la doctrina i la jurisprudència referides no es deriva, *a priori*, cap irregularitat que afecti al principi de proposició única pel fet que les empreses AXER, CONSTRAULA i ACSA i sense que els recurrents aportin cap prova, ni cap argument més enllà de que es tracta de tres empreses, sobre les deu que han participat en el procediment cada lot del contracte, que pertanyen al mateix grup empresarial i que dues han resultat adjudicatàries de dos dels tres lots licitats, aquest Tribunal no pot atendre les pretensions de les parts actores respectes als motius d'impugnació contra les adjudicacions dels lots 1 i 2 del contracte referenciat (recurs núm. N-2023-0570 i N-2023-0571).



Doc. original signat per:  
Maria Àngels Alonso Rodríguez  
22/03/2024,  
Maria Carmen Lucena Cayuela  
22/03/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web [csv.gencat.cat](http://csv.gencat.cat) fins al 22/03/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8

Data creació còpia:  
22/03/2024 11:51:34

Pàgina 41 de 43



No obstant l'anterior, i si bé *icto oculi* no s'aprecien similituds en les memòries tècniques presentades per les empreses que formen part del grup SORIGUÉ, d'acord amb la configuració donada pels plecs, els quals són *lex inter partes*, i tenint en compte els efectes jurídics que deriven de l'estimació del recurs d'acord amb el fonament jurídic anterior, aquest Tribunal troba a faltar si més no, com a manifestació del dret a una bona administració – articles 22 d) de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya i 58 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern- una mínima exteriorització de l'anàlisi de la concurrència de les circumstàncies previstes en els plecs pel que fa a les limitacions a l'adjudicació en els termes en què està redactat aquesta limitació de les empreses del mateix grup.

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

#### ACORDA

- 1.- Estimar parcialment els recursos especials en matèria de contractació presentats per F.X.G.A., en nom i representació de FCC MEDIO AMBIENTE, SA, i per A.C.P., J.L.C.C. i A.R.A., en nom i representació de les empreses que integren l'UTE SELSA, AQ i FCC: SERVICIOS ESPECIALES DE LIMPIEZA, SA; FCC AQUALIA, SA i FCC INDUSTRIAL E INFRAESTRUCTURAS ENERGÉTICAS, SAU (recursos N-2023-0571 i N-2023-0583), contra els actes mitjançant els quals se les exclou del procediment de licitació i s'adjudiquen els lots 1, 2 i 3, respectivament, del contracte de serveis de manteniment integral d'equipaments del CEB, licitat per CONSORCI D'EDUCACIÓ DE BARCELONA (expedient CEB-2023-132), en el sentit exposat en el fonament jurídic vuitè d'aquesta Resolució.
- 2.- Aixecar les suspensions automàtiques de les adjudicacions dels lots afectats previstes en l'article 53 de la LCSP, a l'empara del que disposa l'article 57.3 del mateix cos legal.
- 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.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 42 de 43





Tribunal Català  
de Contractes  
del Sector Públic

4.- Indicar a l'òrgan de contractació que, d'acord amb l'article 57.4 de la LCSP, ha de donar coneixement a aquest Tribunal de les actuacions que adopti per complir aquesta resolució.

5.- Notificar aquesta resolució a totes les parts.



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 20 de març de 2024.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez  
Secretària

Carme Lucena Cayuela  
Presidenta

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/03/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/03/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/03/2027	Data creació còpia: 22/03/2024 11:51:34
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0MCBXWKDC03EBQEA090VVYCOXEYRZXX8	Pàgina 43 de 43