



EXP. 14032023000023

INFORME JURÍDIC – AL·LEGACIONS FUNDACIÓ PRIVADA ASPRONIS

ANTECEDENTS

PRIMER - En data 10/11/2023 per acord de Junta de Govern Local es va iniciar l'expedient i es va aprovar el plec de clàusules economicoadministratives i jurídiques i el plec de prescripcions tècniques, reguladors del procediment de licitació del contracte de servei reservat a Centres especials d'ocupació d'iniciativa social i a empreses d'inserció, consistent en la conservació, manteniment i neteja de les zones verdes de Lloret (sector A), lot 1 i els Jardins de Santa Clotilde de Lloret de Mar, lot 2.

La convocatòria de licitació es va publicar al perfil de contractant i es enviar a l'oficina de publicacions del DOUE en data 15/11/2023, amb un període de 30 dies naturals per a presentar ofertes a partir de l'endemà de la publicació referida, essent l' últim dia el 15/12/2023 a les 23:59 hores.

Dins el període de presentació es van presentar els següents licitadors:

LICITADORS	LOTS A QUE S'OPTA
Plica 1. FUNDACIÓ PRIVADA ASPRONIS, amb CIF. G17338492	Lot 1 i Lot 2
Plica 2. CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ LABORAL, SL., amb CIF. B60759644	Lot 1 i Lot 2

SEGON - En data 21/12/2023 es va procedir a l'obertura del sobre sobre A i del sobre B, i en data 17/01/2024 l'obertura i avaluació del sobre C.

Efectuada l'avaluació del sobre C, es va considerar que l'empresa CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ LABORAL, SL., incorria en el supòsit de baixa temerària de les ofertes presentades pel lot 1 i pel lot 2 (en quant al criteri d'adjudicació consistent el subministrament de materials, en relació als quals es van oferir uns percentatges de descompte que van resultar en presumpció de baixa temerària), i en relació al lot 1, també va resultar incórrer en baixa temerària el percentatge de baixa ofert pels preus unitaris dels treballs extraordinaris.

Per aquest motiu, mitjançant ofici de requeriment, en data 01/02/2024 es va notificar a l'esmentada empresa perquè en el termini màxim de 5 dies hàbils, des de l'endemà de la notificació, presentés unes valoracions detallades de les seves propostes que permetessin justificar les ofertes realitzades dels dos lots.

TERCER - En data 07/02/2024, amb RGE núm. E2024004724, l'empresa CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ LABORAL, SL., presenta instància amb



EXP. 14032023000023

documentació justificativa en relació a les ofertes presentades pel Lot 1 i pel Lot 2.

QUART - Comprovada la documentació presentada, els Serveis Tècnics informen que en relació al Lot 1, hi ha una discrepància amb el percentatge de jornada de dos operaris, per la qual es requereix l'aclariment corresponent.

CINQUÉ - En data 22/02/2024, amb RGE núm. E2024006960, l'empresa CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ LABORAL, SL, presenta els aclariments corresponents, en relació al Lot 1.

SISÉ - Comprovada dita documentació, i d'acord amb els informes dels tècnics responsables del contracte, la Mesa de contractació de 28/02/2024 considera justificats els aclariments, considerant que han quedat justificades les baixes realitzades d'acord amb els arguments presentats per l'empresa CAN CE/T CENTRE D'INSERCIÓ LABORAL, SL., corresponents a les ofertes del Lot 1 i Lot 2., per la qual cosa es continua amb el procediment.

SETÉ - En data 12/03/2024, la empresa ASPRONIS mitjançant instància amb número de registre E2024009934, sol·licita accés a la documentació presentada per l'empresa CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ LABORAL per la justificació de la baixa temerària així com l'accés als informes que fonamenten els arguments de la mesa de contractació on s'entén justificada la baixa, i es demana també la suspensió del procediment de licitació.

VUITÈ - Atès que l'empresa CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ LABORAL va declarar la confidencialitat de tota la documentació justificativa de la temeritat, a tal efecte, per poder donar resposta a la petició d'ASPRONIS, es va requerir a la empresa CAN CET per tal de què indiqués quins eren els apartats afectats per la confidencialitat.

La empresa CAN CET va respondre el requeriment mitjançant instància presentada en data 21/03/2024 i número de registre E2024011416 especificant el clausurat amb naturalesa confidencial dels seus escrits de justificació, aportant novament la documentació justificativa però marcant en negre (de manera que no quedés reproduïda) la part que declarava com a confidencial.

NOVÉ - En data 09/04/2024, mitjançant Decret d'Alcaldia número 1379/2024 es va procedir a donar trasllat de la documentació aportada per l'empresa eliminant la part declarada com a confidencial, així com la publicació dels Informes tècnics sol·licitats i es va acordar desestimar la petició de suspensió del procediment de licitació.

DESE - En data 18/04/2024, la Fundació Privada Aspronis amb número de RGE E2024015115, presenta al·legacions a la Mesa de Contractació, mostrant la seva disconformitat amb la justificació presentada de les ofertes anormalment baixes per part de l'empresa CAN CET.



EXP. 14032023000023

FONAMENTS JURIDICS

PRIMER – En relació a l'al·legació relativa a la improcedència de la justificació de l'oferta de CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ SOCIO-LABORAL SL, per ser contrària al plec de clausules administratives:

En aquestes al·legacions, la Fundació Privada Aspronis, sol·licita l'exclusió de l'empresa CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ SOCIO-LABORAL SL, per entendre que la seva oferta en relació als dos lots, no dona compliment al previst a la clausula 12 del plec administratiu, ni article 149 de la Llei de Contractes del Sector Públic, i per tant, adjudicar el contracte a la següent empresa millor qualificada, FUNDACIÓ PRIVADA ASPRONIS.

En data 10/04/2024, es publiquen al perfil de contractant, els informes tècnics relatius a la justificació de les ofertes presumiblement anormalment baixes.

L'informe de la Tècnica de Patrimoni Cultural de 26/02/2024, en relació al lot 2, conclou que la baixa presentada no afecta als costos salarials dels treballadors i per tant, dona compliment al conveni laboral del sector, i en la seva globalitat queda justificada la seva viabilitat.

L'informe del tècnic de Parcs i Jardins, de 27/02/2024, en relació al Lot 1, conclou també com a justificada la viabilitat econòmica de l'oferta global presentada i la seva adequació als Plecs i al salari mínim interprofessional vigent.

En data 28/02/2024 es celebra la Mesa de Contractació que assumeix els informes tècnics i considera correctament justificada la baixa efectuada i proposa que es faci requeriment previ a l'adjudicació a l'empresa CAN CET, en relació al Lot 1 i Lot 2.

De conformitat amb la clausula 12 del plec de clausules administratives, així com l'article 85 del Reglament de Contractes i 149 de la Llei 9/2017, de Contractes del Sector Públic, l'oferta presentada per l'empresa CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ SOCIO-LABORAL SL, en relació al **preu principal** del contracte de cadascun dels lots (per la prestació del servei de manteniment), no es pot considerar anormalment baixa atès que no està per sota de les 20 unitats percentuals de l'altre oferta. Per tant, l'oferta de la prestació principal no incorre en temeritat. El que incorre en temeritat són els ofertes de descompte de les prestacions accessòries de subministrament de materials i preus unitaris per treballs extraordinaris.

L'argument principal de la part al·legant és en relació a la no justificació de la temeritat de l'oferta pel que fa al descompte proposat en relació al subministrament de materials i també en relació als preus unitaris per treballs extraordinaris (lot 1) i en relació al subministrament de materials (lot 2), que



EXP. 14032023000023

formaven part dels criteris automàtics que configuraven en preu del contracte.

La configuració del preu del contracte era la següent:

LOT 1

***Conservació, manteniment i neteja Zones Verdes Lloret de Mar**
Prestació principal preu anual: 367.888,22 € iva exclòs
Percentatge ofert de descompte: 0,03 %

Subministraments de material de manteniment:
Import màxim anual d'aquesta prestació: 25.000 € iva exclòs
Percentatge de descompte 99%

Preus unitaris treballs extraordinaris:
Import màxim anual d'aquesta prestació: 30.000 € iva exclòs
Percentatge de descompte: 25%

LOT 2

***Conservació, manteniment i neteja Jardins de Sta Clotilde**
Prestació principal preu de sortida (preu anual): 85.403,14 iva exclòs
Percentatge ofert de descompte: 0,04%

Subministraments de material de manteniment:
Import màxim anual: 13.000 € iva exclòs
Percentatge de descompte 87,18%

Treballs extraordinaris: 0,04%
Import màxim anual: 10.000 € iva exclòs
Percentage de descompte 6,67%

Si bé és cert que es va apreciar temeritat en l'oferta de descompte en el preu dels materials a subministrar, de manera que aquest millora s'estava oferint a la pràctica, gairebé de manera gratuïta per a l'Ajuntament, cal posar de manifest quines han estat les diferents resolucions dels Tribunals Administratius de Contractació al respecte de la possibilitat d'oferir a preu 0 o gairebé 0, algunes de les prestacions contractuals, si en la globalitat de l'oferta s'aprecia que aquesta segueix essent onerosa i econòmicament viable.

En aquest sentit el Tribunal Central de Recursos Contractuales (TACRC) en la resolució nº 1228/2017, de 29 de desembre, recull l'apartat ii) del fonament de dret setè, la seva doctrina sobre la determinació del "llindar de temeritat"



Ajuntament de
Lloret de Mar

EXP. 14032023000023

" (...) **es doctrina de este Tribunal que para la fijación del "umbral de temeridad" debe tenerse en cuenta el conjunto de las actuaciones que integran el objeto del contrato, no siendo congruente con la finalidad de la figura de las "ofertas con valores anormales o desproporcionados" su fijación por referencia a cada uno los artículos o servicios en que el contrato se descompone, individualmente considerados, y sin tener en cuenta el conjunto.** De esta manera, se permite que los licitadores puedan hacer una oferta más baja en una de las prestaciones o servicios a contratar, que se compense con otra más ajustada al presupuesto de licitación, en otra u otras de las prestaciones (en este sentido, Resolución 669/17 o, más claramente, Resolución 824/17, en la que se afirma que **"no carece de lógica ni es temerario, en principio, hacer una oferta más baja en una de las prestaciones o servicios a contratar, que se compense con otra más ajustada al presupuesto de licitación en otra u otras de las prestaciones"**)".

Posteriorment la sentència número **1.828/2019** (Roj: STS 4069/2019), de 17 de desembre del Tribunal Suprem conclou que per excloure una oferta de licitació per import anormalment baix o desproporcionat s'ha de valorar el total de l'oferta econòmica, no cadascun del components d'aquesta per separat.

En data 30 de juny de 2022, el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, afirma en la seva resolució número **2567/2022** (Roj: STSJ CAT 7447/2022) el següent:

"Sobre la formulación de ofertas a precio cero o ligeramente superiores en las licitaciones públicas, el análisis debe enmarcarse en el ámbito de la onerosidad de los contratos públicos, el cual se ha venido entendiendo por la doctrina y la jurisprudencia como un concepto amplio que, si bien implica que las partes deben obtener beneficios económicos con carácter sinalagmático y eso, en el caso del contratista, tiene su reflejo ordinariamente en la retribución que percibe a cambio de la prestación objeto del contrato, **esta prestación no debe adoptar necesariamente la forma de un precio individualizado, sino que determinados costes pueden ser objeto de compensación o integración con otros de los previstos para la ejecución del contrato.**" I més endavant continua, **"... no estamos ante una oferta anormalmente baja, puesto que la reducción de precios unitarios se refiere a una parte del precio, sin que la puntuación global determine la existencia de una baja temeraria en la oferta.**

En este punto, la STS de 17 de diciembre de 2019 (RC 862/2017) fija, como doctrina jurisprudencial, la siguiente: "en los contratos del sector público con precios referidos a componentes de la prestación, la determinación de si una oferta incluye valores anormales o desproporcionados, a efectos de la aplicación de los artículos 152 del texto refundido de la Ley de Contratos del Sector Público y 85 del Reglamento de Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, ha de efectuarse en relación con la oferta global y completa presentada por el licitador". Por tanto, y al margen que existan pronunciamientos de los Tribunales Administrativos que lleguen a conclusiones distintas en función del caso, **la línea interpretativa seguida es la de admitir las ofertas a precio cero, siempre y cuando no estén prohibidas en los pliegos y no se rompa la onerosidad del contrato.**".



EXP. 14032023000023

D'acord amb aquesta línia jurisprudencial, i donat que als Informes emesos per ambós Tècnics responsables dels dos lots objecte de la licitació, s'afirma que la globalitat de les ofertes en cadascun d'ells, dona compliment i respecta les condicions salarials dels treballadors adscrits al contracte, i es justifica la viabilitat econòmica de l'oferta global, no procedeix l'estimació d'aquesta al·legació.

SEGON – En quant a l'al·legació relativa a la improcedència de la justificació de l'oferta de CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ SOCIO-LABORAL SL, pel fet de disposar de la bonificació de quotes de la Seguretat Social i subvencions percebudes per la Generalitat per la consideració de CET:

L'empresa CAN CET CENTRE D'INSERCIÓ SOCIO-LABORAL SL, exposa que disposa de la bonificació de les quotes patronals de la Seguretat Social del personal adscrit al servei que tenen un certificat de discapacitat del 33% o major, així com a les subvencions que atorga la Generalitat de Catalunya en relació al Salari Mínim Interprofessional. En base a aquest arguments, explica *"que això li permet fer una oferta molt competitiva sense comprometre el compliment del conveni laboral a aplica, la seguretat i salut de les persones treballadores i qualitat en els serveis a prestar en el marc del contracte de referència"*.

D'acord amb allò previst a l'apartat e) de l'article 149.4 de la LCSP, les subvencions de què disposen les empreses poden constituir un element per a la justificació de la temeritat de les ofertes.

TERCER – En relació a la falta d'acreditació del compliment dels requisits de ser CETIS o EI:

A l'acta de la Mesa de Contractació celebrada en passat 17/04/2024, es conclou que l'empresa CAN CET CENTRE SOCIO-LABORAL D'INSERCIÓ ha presentat la documentació acreditativa dels requisits previstos als Plecs en fase de requeriment previ. En aquesta acta s'expliquen de manera detallada els extrems analitzats i les conclusions de la mesa de contractació.

Es pot consultar l'acta al Perfil del Contractant de l'Ajuntament de Lloret de Mar.

CONCLUSIONS

D'acord amb els arguments a dalt esgrimits, s'INFORMA que la proposta de la Mesa de Contractació de 28/02/2024, és ajustada a Dret i es proposa la desestimació de les al·legacions presentades.

El que s'informa als efectes adients.