PROMUSA
Ajuntament de SantCugat

SPM Promocions Municipals
de Sant Cugat del Vallès

Av. Torre Blanca, 2-8 Oficina 3D
08172 Sant Cugat del Vallès
Tel. 935 891 732
Fax 935 891 792

www.promusa.cat

Senyors,

Per la present, els hi notifiquem la present "RESOLUCIÓ DE L'ÒRGAN DE CONTRACTACIÓ, DE DESESTIMENT DEL PROCEDIMENT OBERT NO HARMONITZAT PER LA CONTRACTACIO DE L'EXECUCIO DEL PROJECTE EXECUTIU DE LES OBRES DE CONSTRUCCIO D'UNA PROMOCIO D'HABITATGES AMB PROTECCIO OFICIAL, LOCALS COMERCIALS I APARCAMENT AL CARRER RIUS I TAULET NUM. 8-12, BAIXADA SANT SEVER NUM. 4 I CARRER ENRIC GRANADOS NUM. 3 DE SANT CUGAT DEL VALLÈS". **(Exp. 2015/32).**

Així mateix li recordem que poden passar a recollir a les oficines de PROMUSA (Av. Torre Blanca 2-8, 3ª Pta. de Sant Cugat del Vallès, de dilluns a divendres de 8.00h a 15.00h) la documentació presentada en el seu dia en el marc del procediment de contractació referenciat.

Sant Cugat del Vallès, a 2 de juliol de 2015

PROMUSA
Ajuntament de SantCugat

L'Òrgan de contractació
Gerent
Sr. Lluís Hosta

PROMUSA
Ajuntament de SantCugat

SPM Promocions Municipals
de Sant Cugat del Vallès

Av. Torre Blanca, 2-8 Oficina 3D
08172 Sant Cugat del Vallès
Tel. 935 891 732
Fax 935 891 792

www.promusa.cat

RESOLUCIÓ DE DESESTIMENT DEL PROCEDIMENT OBERT NO HARMONITZAT PER LA CONTRACTACIO DE L'EXECUCIO DEL PROJECTE EXECUTIU DE LES OBRES DE CONSTRUCCIO D'UNA PROMOCIO D'HABITATGES AMB PROTECCIO OFICIAL, LOCALS COMERCIALS I APARCAMENT AL CARRER RIUS I TAULET NUM. 8-12, BAIXADA SANT SEVER NUM. 4 I CARRER ENRIC GRANADOS NUM. 3 DE SANT CUGAT DEL VALLÈS (Exp. 2015/32).

En relació al procediment obert per la "Contractació de l'execució del projecte executiu de les obres de construcció d'una promoció d'habitatges amb protecció oficial, locals comercials i aparcament al carrer Rius i Taulet Núm. 8-12, Baixada Sant Sever Núm. 4 i carrer Enric Granados Núm. 3 de Sant Cugat del Vallès", el Sr. **Lluís Hosta Privat,** gerent de **SPM PROMOCIONS MUNICIPALS DE SANT CUGAT DEL VALLES SA (PROMUSA)**, en qualitat d'Òrgan de contractació dicta la present RESOLUCIÓ en base als antecedents següents:

Atès que mitjançant Resolució de data 3 de febrer de 2015 es va acordar: 1. L'inici del procediment obert subjecte a regulació no harmonitzada per tramitació ordinària per la "Contractació de l'execució del projecte executiu de les obres de construcció d'una promoció d'habitatges amb protecció oficial, locals comercials i aparcament al carrer Rius i Taulet Núm. 8-12-Baixada Sant Sever Núm. 4 i carrer Enric Granados Núm. 3 de Sant Cugat del Vallès" (Exp. 2015/32) i l'aprovació del corresponent expedient de contractació; 2.- L'aprovació del Plec de Clàusules Administratives Particulars que regirà el procediment; 3.- La publicació de la licitació al perfil del contractant a la web www.promusa.cat, així com al BOP i a un diari de la premsa escrita i 4.- La constitució de la Mesa de Contractació i la designació dels seus membres.

Atès que la Mesa de Contractació, en data 14 de maig de 2015, un cop oberta la documentació administrativa i tècnica, així com les ofertes econòmiques dels licitadors, va procedir a informar sobre la valoració conjunta i total de les ofertes, a la vista de la puntuació obtinguda de les ofertes econòmiques i tècniques de cada licitador, i, finalment, va acordar aixecar proposta d'adjudicació davant l'Òrgan de contractació a favor de la mercantil Teyco S.L., notificant-se aquest acord de la Mesa de Contractació als licitadors

en data 21 de maig de 2015 i publicant-se a l'apartat "Contractacions" de la web de PROMUSA el mateix 21 de maig de 2015.

Atès que l'Òrgan de Contractació, de conformitat amb el Plec de Clàusules Administratives Particulars, clàusula 3ª, és el Gerent de PROMUSA.

Atès que amb posterioritat a l'Acord de la Mesa de Contractació de 14 de maig de 2015, s'ha constatat que la redacció de la Clàusula 23 *"Criteris de valoració per a l'Adjudicació del contracte"* del Plec de Clàusules administratives particulars, concretament la redacció literal de la determinació dels *"Criteris objectius d'aplicació automàtica"*, pot donar lloc a diferents interpretacions.

A continuació es transcriu la clàusula 23ª, en el seu concret apartat *"Criteris objectius d'aplicació automàtica"*:

"CRITERIS OBJECTIUS D'APLICACIÓ AUTOMÀTICA
- Oferta econòmica..... màxim 40 punts

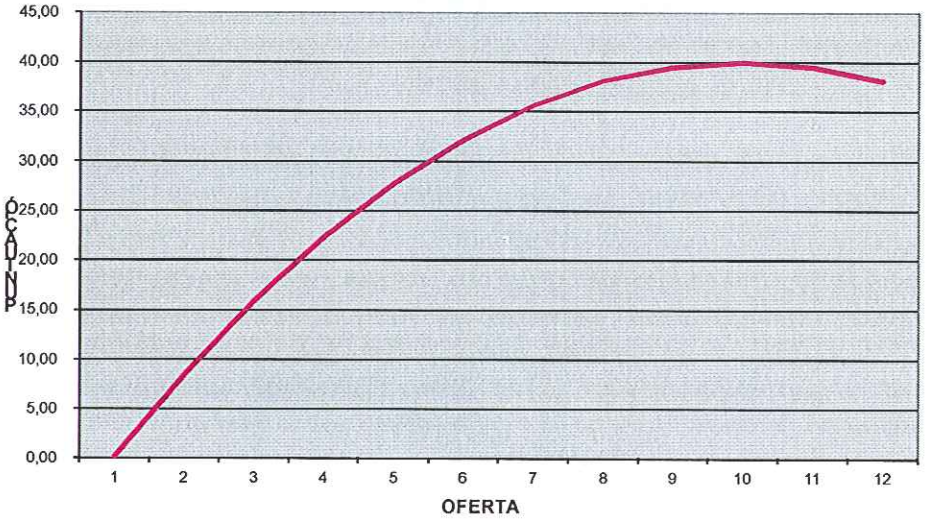
S'atorgarà la màxima puntuació a la millor oferta, i mínima al preu base de licitació de les ofertes admeses. La puntuació vindrà definida per l'aplicació de la formula següent:

Puntuació de cada baixa

$$P_i = \frac{2P_m T_l B_i - P_m B_i^2}{T_l^2}$$

Pi Puntuació que correspon a la baixa Bi
Pm Puntuació màxima segons el respectiu Plec de Condicions
Tl limit de la temeritat
Bi Baixa de la oferta i

GRÀFICA DE PUNTUACIONS DE LES OFERTES



"

SPM Promocions Municipals
de Sant Cugat del Vallès

Av. Torre Blanca, 2-8 Oficina 3D
08172 Sant Cugat del Vallès
Tel. 935 891 732
Fax 935 891 792

www.promusa.cat

En efecte, de la literalitat de la primera part del primer paràgraf dels CRITERIS OBJECTIUS D'APLICACIÓ AUTOMÀTICA, segons el qual: "*S'atorgarà la màxima puntuació a la millor oferta, i mínima al preu base de licitació de les ofertes admeses*", es podria interpretar que a la millor oferta se li atorguen automàticament 40 punts i la mínima puntuació, 0 punts, correspondria al preu base de licitació.

Per tant, el sentit literal de l'expressió "màxima puntuació" és 40 punts i el de "mínima" 0 punts, de manera que la primera part del primer paràgraf de la clàusula, en no fer referència a la "major puntuació" i la "menor", sembla anar en la línia d'esgotar tota la puntuació del criteri.

No obstant, la segona part del primer paràgraf de la clàusula, "*La puntuació vindrà definida per l'aplicació de la fórmula següent: [...] "*, sembla contradir la primera part del paràgraf esmentat en preveure que la puntuació de les ofertes (sense especificar que ho sigui de la resta de les ofertes o de totes) vindrà determinada, en relació a la major i menor puntuació (que no la màxima i la mínima), per l'aplicació d'una fórmula concreta per calcular la puntuació de les ofertes.

Per tant, aquesta redacció de l'esmentat paràgraf en el seu conjunt és contradictòria i, en tot cas, admet diverses interpretacions que a la fi afectaria a la puntuació de les ofertes.

Atès que l'aplicació d'un o altre criteri d'aplicació automàtica del Plec de Clàusules Administratives Particulars en la valoració de les ofertes presentades donaria un resultat d'adjudicació diferent, aquest Òrgan de Contractació va procedir a efectuar la respectiva consulta, sobre la interpretació de la referida clàusula 23ª del Plec, a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya. Al respecte, en data 9 de juny de 2015, la Sra. Gemma Enfadaque Montes, Responsable d'assessorament tècnic en contractació pública de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, va resoldre el següent (els subratllat és nostre):

> *"Com dieu, la redacció de la clàusula no és clara i, per tant, la resposta a la pregunta de "Com s'interpreta la màxima puntuació de la oferta econòmica?" ni és unívoca, ni ve donada per la normativa en matèria de contractació pública. El que, en tot cas, d'acord amb aquesta normativa cal respectar és que s'atorgui major puntuació a millor oferta (no podent-se establir fórmules, per exemple, que a partir d'una determinada baixa ja no comportin un augment de la puntuació o que, fins i tot, comportin una disminució –afegeixo aquesta precisió a la vista del decreixement del final la corba del gràfic inclòs en el plec).*

Realment, el sentit literal de l'expressió "màxima puntuació" és 40 punts i el de "mínima" 0 punts, de manera que la primera part de la clàusula, en no fer referència a la "major puntuació" i la "menor", sembla anar en la línia d'esgotar tota la puntuació del criteri (és una opció, si bé és cert que la seva aplicació, a la pràctica, pot tenir resultats distorsionadors de les puntuacions). En canvi, la segona part de la clàusula sembla contradir la frase anterior en preveure que "La puntuació (sense especificar que ho sigui de la resta de les ofertes) vindrà definida per l'aplicació de la fórmula següent". Hauria de ser l'òrgan de contractació qui sabés si, en establir aquesta clàusula, tot i fer referència a l'inici a la màxima i mínima puntuació, volia referir-se a major i menor puntuació, de manera que totes les ofertes haguessin de ser valorades conforme a la fórmula; o si, en canvi, només pretenia que es valoressin mitjançant l'aplicació de la fórmula les ofertes que ni fossin la millor, ni igualessin pressupost. En tot cas, tenint en compte que caven perfectament les dues interpretacions, entenc que no es pot establir una o altra un cop conegudes ja les ofertes econòmiques presentades. Si s'està en una fase anterior del procediment a la d'obertura de les ofertes es podria efectuar un aclariment al respecte o, directament, (seria el més desitjable) esmenar el plec i retrotraure actuacions.

Generalitat de Catalunya
Departament d'Economia i Coneixement

Gemma Enfedaque Montes
Responsable d'assessorament tècnic en contractació pública
Junta Consultiva de Contractació Administrativa
Gran Via de les Corts Catalanes, 635, 2a planta / 08010 Barcelona / Tel. 93 316 21 36
genfedaque@gencat.cat / www.gencat.cat/economia/jcca / https://twitter.com/jccacat"

Atès que, de conformitat amb la clàusula 2 ,*"Règim Jurídic"*, del Plec de clàusules administratives particulars, el contracte té caràcter privat i es regeix, en quant a la seva preparació i adjudicació, a part de per les Instruccions internes de contractació de SPM Promocions Municipals de Sant Cugat del Vallès SA, pel referit Plec de Clàusules Administratives i pel Real Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel que s'aprova el Text Refós de la llei de Contractes del Sector Públic (TRLCSP, en endavant), en tot allò que li sigui aplicable als contractes realitzats per poders adjudicadors no Administracions Públiques, i pel Reglament General de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques (Real Decreto 1098/2001, de 12 de Octubre), en tot allò que no contradigui el TRLCSP.

SPM Promocions Municipals
de Sant Cugat del Vallès

Av. Torre Blanca, 2-8 Oficina 3D
08172 Sant Cugat del Vallès
Tel. 935 891 732
Fax 935 891 792

www.promusa.cat

Atès que a la clàusula 16 "Renúncia o desistiment" del Plec de clàusules administratives particulars s'estableix el següent:

> ***"CLÀUSULA 16.- RENÚNCIA O DESISTIMENT.***
> *Correspon a l'**òrgan de contractació** per raons d'interès públic degudament justificades renunciar a celebrar el contracte abans de l'adjudicació provisional.*
> *També **podrà desistir de l'adjudicació abans de l'adjudicació provisional quan s'aprecii una infracció no esmenable de les normes de preparació del contracte o de les reguladores del procediment d'adjudicació."***

Atès que a l'article 48 de les Instruccions Internes de Contractació de PROMUSA per a contractes no subjectes a regulació harmonitzada (art. 191 del Real Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel que s'aprova el Text Refós de la llei de Contractes del Sector Públic), publicades al Perfil del contractant de la web www.promusa.cat, s'estableix el següent:

> ***"ARTICLE 48. DE L'ADJUDICACIÓ.***
> *A la vista de la proposta d'adjudicació, l'òrgan de contractació de Promusa resoldrà sobre l'adjudicació, tenint, alternativament, la facultat d'adjudicar el contracte a la proposició econòmicament més avantatjosa o declarar desert el concurs.*
> *Si l'òrgan de contractació s'aparta de la proposta d'adjudicació, caldrà que justifiqui els motius.*
> ***L'òrgan de contractació podrà deixar sense efecte el procediment de contractació, quan concorrin circumstàncies de caràcter fàctic o jurídic que, de manera lògica i raonable, imposin la prevalença de l'interès públic a la vista de les necessitats que busca satisfer el contracte, podent igualment desistir o renunciar al procediment de contractació per motius d'interès públic degudament motivats a l'expedient.***
> *L'òrgan de Contractació notificarà l'adjudicació al licitador proposat i li requerirà per a la presentació -en el termini que s'estableixi- de la documentació oportuna. Un cop verificada aquesta, l'adjudicació es publicarà al web i es notificarà a la resta de licitadors. A efectes merament informatius, sense que tingui cap transcendència jurídica,*

les adjudicacions també es podran publicar a la premsa diària escrita i als Diaris oficials, si així ho decideix l'òrgan de contractació de Promusa."

Atès que l'article 155 del TRLUC, que complementa la normativa referida anteriorment d'aplicació a la preparació i adjudicació del contracte, estableix el següent:

"Article 155. Renúncia a la subscripció del contracte i desistiment del procediment d'adjudicació per l'Administració.

1. En el cas en què l'òrgan de contractació renunciï a subscriure un contracte per al qual hagi efectuat la convocatòria corresponent, o decideixi reiniciar el procediment per a l'adjudicació, ho ha de notificar als candidats o licitadors, i informar també la Comissió Europea d'aquesta decisió quan el contracte hagi estat anunciat en el «Diari Oficial de la Unió Europea».

2. La renúncia a la subscripció del contracte o ***el desistiment del procediment només pot ser acordat per l'òrgan de contractació abans de l'adjudicació.***

[...]

4. ***El desistiment del procediment ha d'estar fundat en una infracció no reparable de les normes de preparació del contracte o de les reguladores del procediment d'adjudicació, i s'ha de justificar en l'expedient la concurrència de la causa. El desistiment no impedeix la iniciació immediata d'un nou procediment de licitació."***

Atès que, de conformitat amb la normativa d'aplicació, el desistiment abans de l'adjudicació del contracte ha de fonamentar-se en una infracció no esmenable de les normes de preparació del contracte o de les reguladores del procediment d'adjudicació i en la prevalença de l'interès públic. Així mateix, ha de justificar-se en l'expedient la concurrència de la causa.

SPM Promocions Municipals
de Sant Cugat del Vallès

Av. Torre Blanca, 2-8 Oficina 3D
08172 Sant Cugat del Vallès
Tel. 935 891 732
Fax 935 891 792

www.promusa.cat

Atès que, en el cas que ens ocupa, per una banda, s'ha identificat la causa per al desistiment consistent en la infracció de les normes reguladores de preparació i d'adjudicació del contracte ja que el plec de clàusules administratives particulars, concretament la clàusula 23 ª, corresponent als criteris de valoració per a l'adjudicació del contracte, en la determinació dels criteris objectius d'aplicació automàtica indueix a una possible doble interpretació en la forma de puntuació de les ofertes.

D'altra banda, la infracció no és esmenable atès que la possible rectificació o interpretació de la redacció de la clàusula en un sentit o en un altre, en el tràmit en el que estem de l'expedient de contractació, en el que ja es coneixen les ofertes econòmiques presentades pels licitadors, comportaria una clara vulneració de l'article 12 de les Instruccions internes de contractació de PROMUSA relatiu al principi d'igualtat i no discriminació, en virtut del qual, els procediments de contractació han de garantir la igualtat de tractament de tots els licitadors i la no discriminació, per cap causa, dels mateixos, i **no es podrà realitzar cap actuació que tingui com a finalitat afavorir a uns licitadors o perjudicar-ne d'altres.**

Per la qual cosa, la continuació del procediment de contractació rectificant o interpretant els *CRITERIS OBJECTIUS D'APLICACIÓ AUTOMÀTICA,* determinats en el Plec de clàusules administratives particulars, en tot cas, suposaria una vulneració dels principis vertebradors de la contractació pública que han de presidir tot procediment de contractació: principi de concurrència, transparència, igualtat i no discriminació i seguretat jurídica (Art. 1 i 139 i 191 del TRLCS), tal i com es justifica a l'Informe jurídic de data 30 de juny de 2015 que obra a l'expedient.

Atès que, segons s'ha exposat, concorren circumstàncies que imposen la prevalença de l'interès públic i la seguretat jurídica a la continuïtat del present procediment, tenint en compte que els procediments de contractació de PROMUSA estan dirigits a atendre la finalitat d'un interès públic, garantint els principis de publicitat, concurrència, transparència, confidencialitat, igualtat i no discriminació així com també que l'adjudicació recaigui sobre l'oferta econòmicament més avantatjosa.

Atès que l'Informe Jurídic de data 30 de juny de 2015 estableix que concorren totes les circumstàncies que determinen el desistiment del

procediment de licitació i que en tot cas preval l'interès públic a la continuació del procediment de contractació, sense perjudici que els licitadors puguin acreditar les despeses incorregudes en el present procediment de licitació.

És per tot l'exposat que

RESOLC

Primer.- DESISTIR del procediment de Contractació de l'execució del projecte executiu de les obres de construcció d'una promoció d'habitatges amb protecció oficial, locals comercials i aparcament al carrer Rius i Taulet Núm. 8-12, Baixada Sant Sever Núm. 4 i carrer Enric Granados Núm. 3 de Sant Cugat del Vallès (Exp. 2015/32).

Segon.- INICIAR immediatament un nou procediment de licitació per la "Contractació de l'execució del projecte executiu de les obres de construcció d'una promoció d'habitatges amb protecció oficial, locals comercials i aparcament al carrer Rius i Taulet Núm. 8-12, Baixada Sant Sever Núm. 4 i carrer Enric Granados Núm. 3 de Sant Cugat del Vallès".

Tercer.- NOTIFICAR els presents acords als licitadors als efectes oportuns, podent passar a recollir a les oficines de PROMUSA (Av. Torre Blanca 2-8 de Sant Cugat del Vallès) la documentació presentada en el seu dia en el marc del procediment de contractació de referència.

Sant Cugat del Vallès, a 2 de juliol de 2015

PROMUSA
Ajuntament de SantCugat

L'Òrgan de contractació
Gerent PROMUSA
Sr. Lluís Hosta