

Expedient 2207TIM11RCONT

RESOLUCIÓ DE L'ÒRGAN DE CONTRACTACIÓ DE FERROCARRILS DE LA GENERALITAT DE CATALUNYA

LICITACIÓ: SERVEIS DE DIRECCIÓ D'OBRA, SERVEI D'ASSESSORIA AMBIENTAL I SERVEI D'ASSISTÈNCIA I VIGILÀNCIA ARQUEOLÒGICA DE LA PISTA BARCELONA A LA MOLINA

LOT 3: CONTRACTE RELATIU ALS SERVEIS D'ASSISTÈNCIA TÈCNICA I AMBIENTAL

Vist el recurs interposat per l'empresa ECAFIR, SL (a continuació ECAFIR), amb CIF B58309204 i domicili a Barcelona, al carrer Bigai, 11, 2n 4ª, contra la resolució d'adjudicació de data 6 de maig de 2022 relativa al contracte de serveis d'assistència tècnica ambiental de la Pista Barcelona de La Molina (Lot 3, expedient CONTR/2022/168), es dicta resolució, en base als antecedents i fonaments de dret que es detallen a continuació.

ANTECEDENTS

I.- En data 6 de maig de 2022 es va adjudicar el contracte indicat, a favor de l'empresa Igremap, SLP.

Notificada la resolució d'adjudicació, l'empresa ECAFIR va enviar un escrit identificant-lo com a "*recurs contra la resolució d'adjudicació*", sense indicar quin tipus de recurs interposava.

II.- Atenent al principi antiformalista que ha de regir les actuacions en l'àmbit administratiu i a les característiques de l'escrit, com a qüestió prèvia es qualifica l'escrit com a un recurs potestatiu de reposició contra la resolució d'adjudicació.

III.- Els arguments de defensa que fa servir ECAFIR en el seu recurs són els que es detallen a continuació, exposats únicament a títol indicatiu/descriptiu:

- Ecafir indica que ha realitzat la major part dels estudis ambientals de la pista Barcelona fins ara, el que al seu entendre, li confereix un posicionament superior a la resta de licitadors, atès que és l'únic que disposa d'un coneixement exhaustiu en la matèria.
- Ecafir indica que abans de la tramitació de l'expedient de licitació ja estava realitzant els treballs que són objecte de la licitació.
- Ecafir posa en dubte la puntuació atorgada a l'empresa Igremap, SLP en relació a les condicions socials incorporades a la licitació, referides a l'estabilitat laboral, considerant que no pot ser superior a la que ella obté en la licitació
- Ecafir afirma que la seva oferta inclou treballs que ja havia realitzat i que encara no havia cobrat, pel que el seu import és superior i obté, així una puntuació inferior.

IV.- FGC no està conforme amb els motius de recurs al·legats per ECAFIR, d'acord amb els següents Fonaments Jurídics.

FONAMENTS JURÍDICS PROCEDIMENTALS

Primer.- Qualificació de l'escrit

La recurrent presenta un recurs, sense qualificar la seva tipologia.

Atenent al principi antiformalista que ha de regir el procediment administratiu i d'acord amb el que disposa la Llei 9/2017, de Contractes del Sector Públic i la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, el tractament que es farà del mateix és de recurs potestatiu de reposició contra la resolució d'adjudicació, a l'empara del que estableixen els articles 123 i 124 de la Llei 39/2015.

Segon.- Legitimació de l'entitat recurrent

D'acord amb el que disposa l'article 112 de la Llei 39/2015, el recurs potestatiu de reposició es podrà interposar pels interessats.

La recurrent, ECAFIR, com a empresa que ha participat en la licitació, té la condició d'interessada en el procediment.

Per tot l'anterior, es reconeix legitimació activa a ECAFIR per la interposició del recurs potestatiu de reposició objecte de la present Resolució.

Tercer.- Admissió a tràmit

El recurs interposat per ECAFIRA es formula contra un acte que ha posat fi a la via administrativa, dintre del termini d'un mes previst a la Llei 39/2015, pel que procedeix la seva admissió a tràmit.

Quart.- Competència i termini per resoldre

D'acord amb el que disposa l'article 123 de la Llei 39/2015, la competència per resoldre el recurs de reposició presentat per ECAFIR objecte de la present Resolució correspon a l'òrgan que hagi dictat l'acte impugnat.

La competència en matèria de contractació pública a Ferrocarrils de la Generalitat de Catalunya correspon a qui exerceix la Presidència de l'organització. No obstant, fonamentat en la necessitat d'aconseguir una major agilitat i eficàcia en els procediments i a l'empara del que estableix l'article 9 de la Llei 39/2015, que regula les delegacions de competències, l'Òrgan de Contractació d'FGC va decidir delegar en els Directors/es de l'organització les funcions corresponents en matèria de contractació, en aquells expedients amb un valor estimat inferior a 100.000 €. En conseqüència, l'acte recorregut, va ser adoptat pel Director FGC Turisme.

En aquest procediment, el termini d'un mes ha estat suspès per la tramitació interna corresponent a l'elaboració de l'informe tècnic justificatiu necessari per l'adopció de la mateixa.

FONAMENTS JURÍDICS MATERIALS

Primer.- Adequada aplicació dels criteris d'adjudicació en la valoració de les propostes: criteri relatiu a la valoració de l'experiència de l'equip adscrit a l'execució del contracte

El plec regulador de la licitació, el qual es considera *lleí del contracte*, incloïa com a criteri d'adjudicació:

1.1. Experiència de l'equip assignat a la realització dels serveis: Fins a 22 punts.

Es valorarà l'experiència addicional a la sol·licitada com a solvència tècnica (de l'equip adscrit a l'execució del contracte.

- a. Consultoria tècnica ambiental, redactant document ambientals per al tràmit d'avaluació d'impacte ambiental, treballs d'impacte i integració paisatgística, treballs d'identificació de riscos geològics, es valorarà 1 punt per cada experiència, fins a 15 punts.

*Experiència en a Consultoria tècnica ambiental,
redactant document ambientals per al tràmit d'avaluació
d'impacte ambiental, treballs d'impacte i integració paisatgística
= 1 punt*

L'acreditació d'aquest criteri es farà a través de l'aportació dels certificats d'execució o, a manca d'aquests, per aquella documentació que, a criteri d'FGC, acrediti aquest compliment (contractes, etc.).

- b. Assistències tècniques ambientals a direccions d'obra de pistes d'esquí amb innivació artificial, es valorarà 1 punt per cada experiència, fins a 7 punts.

*Experiència en Assistències tècniques ambientals
a direccions d'obra de pistes d'esquí amb innivació artificial
= 1 punt*

L'acreditació d'aquest criteri es farà a través de l'aportació dels certificats d'execució o, a manca d'aquests, per aquella documentació que, a criteri d'FGC, acrediti aquest compliment (contractes, etc.).

Com s'indica al plec i com s'ha detallat, aquests són criteris de valoració de caràcter objectiu, en el qual no és possible aplicar una valoració subjectiva.

ECAFIR indica en el seu recurs que ella és l'única empresa que podia obtenir la màxima puntuació, argumentant que és l'única que disposa d'una experiència addicional superior a l'altre licitador que ha presentat proposta.

Revisat l'expedient de contractació i, en especial l'informe de valoració d'ofertes de data 14 d'abril de 2022, es comprova que l'assignació de puntuació en aquest apartat correspon a la valoració exacta de les dues propostes presentades pels dos licitadors presentats, pel que és adequada i correcta la valoració de l'experiència addicional presentada per l'empresa Igremap, SLP.

En concret i d'acord amb la documentació que consta a l'expedient de contractació, l'empresa Igremap, SLP ha justificat disposar d'una experiència addicional de:

- 15 experiències en consultoria tècnica ambiental, redactant documents ambientals per al tràmit d'avaluació d'impacte ambiental, treballs d'impacte i integració paisatgística
- Experiències en assistències tècniques ambientals a direccions d'obra de pistes d'esquí amb innivació artificial

Per aquest motiu, d'acord amb la proposta presentada i la justificació aportada, li correspon la mateixa puntuació que ha obtingut ECAFIR en aquests dos criteris d'adjudicació.

Addicionalment, cal indicar que, d'acord amb l'informe tècnic elaborat a l'efecte per la interposició d'aquest recurs (de data 29 de juny i que s'adjunta a aquest recurs com Annex 1):

*"(..) el criteri de valoració indicat en el PCAP de la licitació es refereix a **experiències específiques** (quantitat d'experiències assimilables), i no sobre anys d'experiència"*

No és possible incorporar en la valoració d'ofertes criteris que no constin en el plec i que no s'hagin publicat. Actuar d'una altra manera en la valoració podria comportar la conculcació dels principis que han de regir la contractació pública.

Per tot l'anterior, la valoració de propostes en la licitació és correcta, en aplicació dels criteris previstos en el plec de condicions particulars i, per tant, es desestima el primer dels arguments/motius en els que basa el seu recurs l'empresa ECAFIR.

Segon.- Adequada aplicació dels criteris d'adjudicació en la valoració de les propostes: criteris socialment responsables basats en l'afavoriment/estabilitat de les condicions laborals dels treballadors adscrits a l'execució del contracte

ECAFIR en el seu recurs apunta la possibilitat de que l'altra empresa licitadora, Igremap, SLP no compleixi amb l'oferta que ha presentat, en relació a les condicions d'estabilitat del personal adscrit a l'execució del contracte.

La recurrent no aporta cap documentació o evidència que avaluï els seus arguments.

Revisat l'expedient de contractació, l'informe de valoració d'ofertes i la proposta presentada per l'empresa Igremap, SLP, es comprova que la puntuació atorgada correspon a l'oferta presentada.

En concret, en el plec de condicions regulador de la licitació s'incorporava com a criteri de valoració objectiva:

1.1. Condicions de qualitat social basada en les condicions laborals dels treballadors: Fins a 6 punts

El licitador que acrediti el major percentatge de contractes indefinits (a puntuar a partir del 50%) o el compromís de conversió a contractes indefinits del personal adscrit a l'execució dels treballs, se li assignarà la màxima puntuació.

A la resta se'ls assignarà la puntuació que resulti de l'aplicació de la següent fórmula:

$$\text{Punts atorgats} = \frac{\% \text{ de treballadors indefinits de l'oferta que es puntuarà}}{\% \text{ Major de treballadors indefinits ofertades}} \times 6$$

L'acreditació es realitzarà mitjançant la presentació d'una declaració responsable. FGC podrà requerir altra documentació addicional que acrediti el compliment del criteri.

D'acord amb les ofertes presentades per les dues empreses licitadores, ECAFIR només va acreditar un 60% de treballadors en condicions laborals indefinides. En canvi, Igremap, SLP va acreditar disposar del 100%, pel que, tractant-se d'un criteri de valoració subjectiva, que afavoreix al licitador que disposi de major personal en aquestes condicions, obté una puntuació superior.

Revisada la documentació acreditativa dels criteris d'adjudicació i d'acord amb el que disposa l'informe tècnic elaborat a l'efecte d'aquest recurs, de data 29 de juny de 2022, Igremap, SLP ha acreditat que la seva oferta és superior a la d'ECAFIR, pel que li correspon una puntuació superior.

Per tot l'anterior, la valoració de propostes en la licitació és correcta, en aplicació dels criteris previstos en el plec de condicions particulars i, per tant, es desestima el segon dels arguments/motius en els que basa el seu recurs l'empresa ECAFIR.

Tercer.- Adequada aplicació dels criteris d'adjudicació en la valoració de les propostes: oferta econòmica

L'oferta econòmica es puntuarà en la licitació amb un total de 49 punts:

1.1. Oferta en concepte de preu: 49 punts

Els licitadors hauran de presentar una oferta a la baixa respecte el pressupost de licitació. El licitador que iguali el pressupost de licitació, això és 23.000,00 €, abans d'IVA obtindrà zero punts. L'oferta més baixa, la més econòmica, obtindrà la màxima puntuació, això és 49 punts.

A la resta de propostes, se les puntuarà d'acord amb la puntuació obtinguda de l'aplicació de la següent fórmula:

$$P_v = \left[1 - \left(\frac{O_v - O_m}{IL} \right) \times \left(\frac{1}{V_p} \right) \right] \times 49$$

On:

P_v = Puntuació de l'oferta a Valorar

O_m = Oferta Millor

O_v = Oferta a Valorar

IL = pressupost de licitació

V_p = valor de ponderació = 1

El licitador que superi en la seva oferta el pressupost de licitació serà exclòs.

El preu ofert no podrà estar per sota l'establert al conveni col·lectiu aplicable.

El sistema de valoració emprat per valorar les proposicions econòmiques és l'establert a la Directriu 1/2020 d'aplicació de fórmules de valoració i puntuació de les proposicions econòmica i tècnica de la Direcció General de Contractació Pública.

Els dos licitadors presentats van ofertar el següent:

NOM LICITADOR	OFERTA
ECAFIR	19.550 €
IGREMAP, SLP	18.402,30 €

La recurrent, a la vista de l'oferta presentada per l'empresa Igremap i l'evident assignació de puntuació superior (al ser una oferta més econòmica), indica al seu recurs que la seva oferta contempla "suposats" serveis que ja estava realitzant abans de que s'iniciés la licitació i que incorpora en aquests moments.

Aquest argument, mancat de fonament i amb una possible vulneració clara dels principis reguladors de la contractació pública no pot ser admès.

D'acord amb les condicions de la licitació, l'oferta econòmica s'ha de correspondre amb els serveis que formen part de l'objecte del contracte. ECAFIR no aporta evidència o justificació que acrediti un fet diferent i tampoc va impugnar la licitació en fase de licitació (si considerava que el pressupost de licitació no incorporava tots els serveis que havien d'integrar l'oferta).

Atès l'anterior no es pot admetre aquesta al·legació, pel que ha de ser rebutjada.

Quart.- Presumpció de veracitat dels informes d'adjudicació

Els actes dels òrgans de contractació i informes tècnics de valoració emesos en els procediments de contractació gaudeixen de presumpció de veracitat.

En aquest sentit, el TCCSP en resolucions com 186/2017, 161/2017, 153/2017, 152/2017 i 106/2017 estableix que *“(..) en l’anàlisi dels aspectes tècnics aquest Tribunal ha d’estar a allò constatat per l’òrgan de contractació atès que els actes dels òrgans de contractació disposen de la presumpció de validesa, certesa i legalitat, tret de prova en contra, com ha indicat aquest Tribunal en nombroses resolucions (..). També la doctrina és constant a l’hora d’assenyalar el valor dels informes tècnics emesos en el marc del procediment, que serveixen de base i motivació a l’òrgan resolutori”*

Les resolucions del TACRC (520/2017, 448/2016 i 456/2015) han establert:

“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 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”.

Cinquè.- Conclusions finals

En l’expedient de contractació s’ha seguit la tramitació prevista per la llei i reconeguda per les resolucions i sentències.

La valoració d’ofertes ha aplicat de forma estricta i adequada els criteris d’adjudicació incorporats al plec de condicions particulars, el qual conté les condicions que han de regir el procediment i que han estat expressament acceptades pels licitadors.

Res. 153/2020 TACRC

“De lo expuesto se desprende, en primer lugar, que, al no apreciarse ninguna causa de nulidad en los pliegos, no es admisible un recurso indirecto contra los mismos a través de la reclamación articulada contra el acto de exclusión. Los pliegos son la ley del contrato, vinculan tanto a la Administración contratante como a los licitadores y, conforme al artículo 139.1 de la LCSP, la presentación de proposiciones supone la aceptación incondicionada por el empresario de la totalidad de sus cláusulas o condiciones, sin salvedad ni reserva alguna.

(..)Hemos señalado que el artículo 139 de la LCSP establece que las proposiciones de los interesados deben ajustarse a lo previsto en el pliego y que su presentación supone la aceptación incondicionada por el empresario del contenido de la totalidad de las cláusulas o condiciones sin salvedad o reserva alguna, mención al PCAP que se extiende al PPT (Resoluciones números 4/2011, de 19 de enero, 535/2013, 22 de noviembre y 15/2017 de 13 de enero).

El recurs presentat per ECAFIR no conté cal element que permeti determinar que la valoració d'ofertes i posterior adjudicació del contracte no ha seguit el procediment establert a la LCSP i previst al plec de condicions particulars regulador de la licitació.

En aquest sentit, en el procediment s'han assegurat les garanties i principis recollits a la LCSP i reconeguts pel Tribunal Català de Contractes del Sector Públic.

En virtut de l'anterior, l'Òrgan de Contractació

RESOL

ÚNIC.- Desestimar íntegrament el recurs de reposició presentat per ECAFIR contra la resolució d'adjudicació de data 6 de maig de 2022, dictada en el procediment relatiu a la contractació del servei d'assistència tècnica ambiental de la Pista Barcelona a La Molina i, en conseqüència, confirmar la validesa de l'esmentada resolució.

Aquesta resolució és ferma i contra la mateixa no es podrà interposar cap recurs.

Contra la present resolució es podrà interposar recurs contenciós-administratiu davant la sala del Contenciós-Administratiu de Barcelona, en el termini de dos mesos, a comptar des del dia següent al de recepció de la notificació d'aquesta resolució.

A la ciutat de Barcelona, el mes de juliol de 2022

Signat electrònicament

Antoni Sanmartí i Rovira
Òrgan de Contractació de Ferrocarrils de la Generalitat