



G CONSELLERIA  
O HISENDA  
I I ADMINISTRACIONS  
B PÚBLIQUES  
/ JUNTA CONSULTIVA  
CONTRACTACIÓ  
ADMINISTRATIVA

Exp. Junta Consultiva: RES 19/2018  
Resolució del recurs especial en matèria de contractació  
Exp. d'origen: contracte de serveis per a l'execució de dos vídeos de contingut publicitari per difondre l'acció del Govern de les Illes Balears  
CONTR 2018/7312  
Conselleria de Presidència  
Recurrent: Soluciones Marketing Integral, SL

**Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 21 de febrer de 2019 pel qual es resol el recurs especial en matèria de contractació interposat per l'empresa Soluciones Marketing Integral, SL, contra la Resolució de la consellera de Presidència per la qual s'adjudica el contracte de serveis per a l'execució de dos vídeos de contingut publicitari per difondre l'acció del Govern de les Illes Balears**

## **Fets**

1. El 18 d'octubre de 2018, la secretària general de la Conselleria de Presidència va aprovar, per delegació, l'expedient de contractació, els plecs de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques, i l'obertura del procediment d'adjudicació del contracte de serveis per a l'execució de dos vídeos de contingut publicitari per difondre l'acció del Govern de les Illes Balears, per procediment obert simplificat abreujat. L'anunci de licitació es va publicar en el perfil de contractant de la Conselleria de Presidència el 19 d'octubre.
2. El 6 de novembre de 2018, la Mesa de Contractació va obrir els sobres que contenien la documentació general i la relativa als criteris avaluables mitjançant l'aplicació de fórmules de les empreses que s'havien presentat a la licitació, i, després de valorar les ofertes i comprovar que cap d'elles incorria en valors anormals, va classificar les ofertes i va proposar adjudicar el contracte a l'empresa Produccions El Vinclé, SL.

Aquest mateix dia, l'òrgan de contractació va requerir aquesta empresa perquè en el termini de set dies hàbils presentàs la documentació justificativa de la capacitat i la representació, i el darrer rebut de l'Impost d'Activitats Econòmiques, amb la indicació que si no atenia aquest requeriment s'entenia que retirava l'oferta.

3. El 16 de novembre de 2018, la consellera de Presidència va dictar la Resolució per la qual es declarava que l'empresa Produccions El Víncl, SL, havia retirat la seva oferta, perquè no havia atès el requeriment en el termini atorgat; i va acordar requerir a l'empresa Gleamiland Films, SL, l'oferta de la qual havia quedat classificada en segon lloc, perquè presentàs la documentació justificativa de la capacitat per contractar i la representació.
4. El 23 de novembre de 2018, la consellera de Presidència va dictar la Resolució per la qual s'adjudica el contracte a l'empresa Gleamiland Films, SL. Aquesta Resolució es va notificar a l'empresa Soluciones Marketing Integral, SL, el 29 de novembre.
5. El 27 de novembre de 2018, el representant de l'empresa Soluciones Marketing Integral, SL, va presentar davant la Conselleria de Treball, Comerç i Indústria, adreçat a la Conselleria de Presidència, un recurs especial en matèria de contractació contra la Resolució de la consellera de Presidència per la qual s'adjudica el contracte de serveis per a l'execució de dos vídeos de contingut publicitari per difondre l'acció del Govern de les Illes Balears. El recurs es va rebre a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 5 de desembre.
6. El 2 de gener de 2019, la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa va requerir al representant de l'empresa perquè acreditàs la representació i esmenàs l'escrit de recurs. El representant de l'empresa va atendre el requeriment el 22 de gener.
7. D'acord amb allò que estableix l'article 118 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, s'ha donat audiència a totes les empreses que varen participar en la licitació. L'11 de febrer de 2019, l'empresa adjudicatària va presentar un escrit d'al·legacions.

### **Fonaments de dret**

1. L'acte objecte de recurs és la Resolució per la qual s'adjudica un contracte de serveis el valor estimat del qual és inferior a cent mil euros, tramitat per la Conselleria de Presidència.

Contra aquest acte es pot interposar el recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 66 de la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim



jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears. La competència per resoldre aquest recurs correspon a la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, d'acord amb la lletra *m* de l'article 2 i l'article 7 del text consolidat del Decret pel qual es creen la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, el Registre de contractes i el Registre de contractistes, aprovat pel Decret 3/2016, de 29 de gener.

2. El recurs especial que ha interposat el representant de l'empresa Soluciones Marketing Integral, SL, es fonamenta en el fet que, a parer seu, no s'ha aplicat correctament el plec de clàusules administratives particulars del contracte perquè no s'han considerat com a ofertes anormalment baixes les ofertes presentades per tres licitadors que, a judici seu, incorren en valors anormalment baixos, i, en conseqüència, no s'ha seguit el procediment que preveuen els apartats 4 i 6 de l'article 149 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (en endavant, LCSP), per justificar les ofertes incurses en valors anormals, fet que atempta contra el principi d'igualtat de tracte dels licitadors.

Atès això, el recurrent sol·licita que s'apliquin els paràmetres objectius per identificar les ofertes anormalment baixes que consten en el plec de clàusules administratives particulars, que es consideri que les ofertes de les tres empreses són anormalment baixes i que s'adjudiqui el contracte a la següent empresa l'oferta de la qual sigui viable.

3. El plec de clàusules administratives particulars que regeixen el contracte objecte del recurs preveu, en la lletra J del quadre de característiques del contracte, relatiu als paràmetres objectius per identificar ofertes anormalment baixes, el següent:

Se presumirá que una oferta resulta inviable por haber sido formulada en términos que la hacen anormalmente bajos cuando se cumplan los siguientes requisitos de forma acumulativa:

- Que la oferta económica sea igual o menor a un 25 % al importe del contrato, IVA excluido.
- Que se obtenga la máxima puntuación en el criterio 2.

I la lletra A del quadre de criteris d'adjudicació del contracte preveu que els criteris que han de servir de base per a l'adjudicació del contracte són els següents:

- 1.- Oferta económica: 80 puntos.
- 2.- Mejoras: Traducción de los subtítulos a otras lenguas diferentes al catalán: 20 puntos.

4. L'article 149 de la LCSP, sota l'epígraf "Ofertes anormalment baixes", regula aquesta tècnica i distingeix segons si hi ha un únic criteri d'adjudicació —el preu— o si n'hi ha diversos. Així, la lletra *a* de l'apartat 2 d'aquest article

disposa que llevat que els plecs estableixin una altra cosa, quan l'únic criteri d'adjudicació sigui el del preu, si els plecs no els preveuen, s'han d'aplicar els paràmetres objectius que s'estableixin per reglament i que, en tot cas, han de determinar el llindar d'anormalitat per referència al conjunt d'ofertes vàlides que s'hagin presentat. En canvi, d'acord amb la lletra *b* de l'apartat 2, quan s'utilitzi una pluralitat de criteris d'adjudicació, cal atènyer-se al que estableixen els plecs que regeixen el contracte, en els quals s'han d'establir els paràmetres objectius que han de permetre identificar els casos en què una oferta es consideri anormal, referits a l'oferta considerada en el seu conjunt.

Els apartats 4 i 6 de l'article 149 de l'LCSP regulen el procediment que s'ha de seguir en el cas que s'aprecii que una oferta presenta valors anormalment baixos en els termes següents:

4. Quan la mesa de contractació o, si no n'hi ha, l'òrgan de contractació hagi identificat una o diverses ofertes incurses en presumpció d'anormalitat, ha de requerir al licitador o licitadors que les hagin presentat i donar-los un termini suficient perquè 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 l'anormalitat de l'oferta, mitjançant la presentació d'aquella informació i els documents que siguin pertinents a aquests efectes.

La petició d'informació que la mesa de contractació o, si no n'hi ha, l'òrgan de contractació dirigeixi al licitador s'ha de formular amb claredat de manera que aquests estiguin en condicions de justificar plenament i oportunament la viabilitat de l'oferta.

Concretament, la mesa de contractació o, si no n'hi ha, l'òrgan de contractació pot demanar justificació a aquests licitadors sobre aquelles condicions de l'oferta que siguin susceptibles de determinar el seu baix nivell del preu o costos i, en particular, pel que fa als valors següents:

- a) L'estalvi que permeti el procediment de fabricació, els serveis prestats o el mètode de construcció.
- b) Les solucions tècniques adoptades i les condicions excepcionalment favorables de què disposi per subministrar els productes, prestar els serveis o executar les obres,
- c) La innovació i originalitat de les solucions proposades, per subministrar els productes, prestar els serveis o executar les obres.
- d) El respecte d'obligacions que siguin aplicables en matèria mediambiental, social o laboral, i de subcontractació, i no són justificables preus per sota de mercat o que incompleixin el que estableix l'article 201.
- e) O la possible obtenció d'una ajuda d'Estat.

En el procediment s'ha de sol·licitar l'assessorament tècnic del servei corresponent.

En tot cas, els òrgans de contractació han de rebutjar les ofertes si comproven que són anormalment baixes perquè vulnereu la normativa sobre subcontractació o no compleixen les obligacions aplicables en matèria mediambiental, social o laboral, nacional o internacional, inclòs l'incompliment dels convenis col·lectius sectorials vigents, en aplicació del que estableix l'article 201.

S'entén en tot cas que la justificació no explica satisfactòriament el baix nivell dels preus o costos proposats pel licitador quan aquesta sigui incompleta o es fonamenti en hipòtesis o pràctiques inadequades des del punt de vista tècnic, jurídic o econòmic.

6. La mesa de contractació o, si no n'hi ha, l'òrgan de contractació ha d'avaluar tota la informació i documentació proporcionada pel licitador dins de termini i, en cas que es tracti de la mesa de contractació, ha d'elevat de manera motivada la corresponent proposta d'acceptació o rebutj a l'òrgan de contractació. En cap cas no s'ha d'acordar l'acceptació d'una oferta sense que la proposta de la mesa de contractació en aquest sentit estigui motivada degudament.

Si l'òrgan de contractació, considerant la justificació efectuada pel licitador i els informes que esmenta l'apartat quatre, estima que la informació sol·licitada no explica satisfactòriament el baix nivell dels preus o costos proposats pel licitador i que, per tant, l'oferta no pot ser complerta com a conseqüència de la inclusió de valors anormals, l'ha d'excloure de la classificació i ha d'acordar l'adjudicació a favor de la millor oferta, d'acord amb l'ordre en què hagin estat classificades de conformitat amb el que assenyalava l'apartat 1 de l'article 150. En general, s'han de rebutjar les ofertes incurses en presumpció d'anormalitat si estan basades en hipòtesis o pràctiques inadequades des d'una perspectiva tècnica, econòmica o jurídica.

L'article 85 del Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques, aprovat pel Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre, conté els criteris o paràmetres objectius per determinar quan s'ha de considerar, en els procediments de contractació en els quals només hi hagi un únic criteri d'adjudicació —el preu—, que una oferta és anormalment baixa, en funció del nombre de licitadors que hagin participat en el procediment.

El Reial decret 817/2009, de 8 de maig, pel qual es desplega parcialment la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic, estableix en la lletra f de l'apartat 1 de l'article 22, com una de les seves funcions, que quan la mesa de contractació entengui que alguna de les proposicions podria ser qualificada d'anormal o desproporcionada, ha de tramitar el procediment que a aquest efecte preveu l'article 149 de l'LCSP i, en funció del resultat, ha de proposar a l'òrgan de contractació que l'accepti o la rebutgi.

Tot això es recull en la lletra J del Quadre de característiques i en la clàusula 15.6 del plec de clàusules administratives particulars que regeixen el contracte objecte de recurs.

La finalitat de la regulació de les ofertes anormalment baixes és impedir que l'òrgan de contractació pugui rebutjar automàticament aquestes ofertes sense dur a terme una comprovació prèvia per determinar si es poden complir satisfactòriament.

D'acord amb la regulació que estableix l'LCSP, aquesta comprovació prèvia es materialitza en un procediment contradictori que requereix, d'una banda, que abans d'adoptar una decisió sobre l'adjudicació del contracte es doni audiència als licitadors que hagin presentat ofertes amb valors anormalment baixos perquè justifiquin les seves ofertes i, de l'altra, que se sol·liciti l'assessorament tècnic del servei corresponent.

La justificació d'una oferta consisteix a explicar els elements en què el licitador va fonamentar l'oferta, adduint raons convincents, amb l'objectiu d'argumentar la viabilitat i l'encert d'una proposició, en els termes en què va ser presentada al procediment de contractació.

L'assessorament tècnic, que té caràcter preceptiu, es plasma en un informe que permet a l'òrgan de contractació verificar o comprovar que, conforme a les explicacions esmentades, l'oferta és viable, i, per tant, que l'execució de la prestació que constitueix l'objecte del contracte queda garantida en la forma que estableixen els plecs de condicions. Per aquest motiu, s'exigeix un informe tècnic raonat que, a partir de les al·legacions del licitador l'oferta del qual s'ha considerat anormalment baixa, posi en relleu que els valors anormalment baixos de l'oferta no afectaran l'execució del contracte.

La decisió sobre si l'oferta pot complir-se o no correspon a l'òrgan de contractació, el qual ha de sopesar les al·legacions que hagi formulat l'empresa licitadora i l'informe o els informes que hagin emès els serveis tècnics, que no tenen caràcter vinculant.

En definitiva, el que es persegueix és, d'una banda, garantir l'execució correcta del contracte, és a dir, garantir que l'execució del contracte no es pugui frustrar com a conseqüència del fet que una oferta o una proposició contenguin valors anormalment baixos i, per tant, comprovar que aquestes ofertes o proposicions són viables i que en cas de ser seleccionades es podran complir correctament en els termes que s'hagin establert, i, de l'altra, establir, com a garantia dels principis de lliure concurrència, no-discriminació i transparència, uns mecanismes de protecció per a l'empresa licitadora que impedeixin que se'n pugui rebutjar l'oferta de forma automàtica sense haver-ne comprovat prèviament la viabilitat.

5. Com hem vist, el recurrent al·lega que no s'ha aplicat correctament el plec de clàusules administratives particulars del contracte perquè no s'han considerat com a ofertes anormalment baixes les ofertes presentades per tres dels licitadors que, a judici seu, incorren en valors anormalment baixos, i, en conseqüència, no s'ha seguit el procediment que preveuen els apartats 4 i 6 de l'article 149 de la LCSP per justificar les ofertes incurses en valors anormals, fet que atempta contra el principi d'igualtat de tracte dels licitadors.

A parer del recurrent, incorren en presumpció d'anormalitat les ofertes que obtenguin la màxima puntuació en el criteri 2, és a dir, tres de les cinc ofertes presentades —entre les quals hi ha l'oferta de l'empresa adjudicatària—, que han obtingut els 20 punts màxims previstos en aquest criteri.

S'ha de dir que el recurrent fa una interpretació errònia de la lletra J del quadre de característiques del contracte del plec de clàusules administratives

particulars. De la literalitat del plec es desprèn que perquè una oferta es presumeixi anormalment baixa i, per tant, inviable, han de concórrer cumulativament els dos requisits que s'hi preveuen —que l'oferta econòmica sigui igual o menor a un 25 % de l'import del contracte, amb l'IVA exclòs, i que l'oferta obtengui la màxima puntuació en el segon criteri d'adjudicació—; és a dir, hi han de concórrer tots dos requisits, alhora, en la mateixa oferta.

Tal com consta en l'acta de la Mesa de Contractació en què es varen avaluar les ofertes, es varen aplicar els paràmetres objectius per identificar ofertes anormalment baixes que consten en el plec de clàusules administratives particulars del contracte i es va considerar que cap empresa havia presentat una oferta anormalment baixa, atès que les ofertes econòmiques de les empreses licitadores que varen obtenir la màxima puntuació en el segon criteri d'adjudicació eren superiors al llindar que s'havia establert com a paràmetre per considerar-les anormalment baixes, i, per tant, eren ofertes viables i no era necessari iniciar el procediment previst en l'article 149 de l'LCSP.

Així doncs, s'ha de concloure que, atès que en el procediment d'adjudicació del contracte s'han aplicat correctament els paràmetres objectius prevists en el plec de clàusules administratives particulars del contracte per identificar les ofertes anormalment baixes, l'adjudicació del contracte és conforme a dret i, per tant, el recurs s'ha de desestimar.

6. Un cop examinat el contingut del recurs, els documents que hi ha a l'expedient i la Resolució per la qual s'adjudica el contracte, no consta que l'òrgan de contractació hagi actuat de manera arbitrària, ni s'adverteix que els plecs o la normativa específica hagin estat vulnerats en cap aspecte.

En conseqüència, no s'aprecia la concurrència de cap vici que pugui determinar la nul·litat de ple dret o l'anul·labilitat de la Resolució objecte del recurs.

Per tot això, dict el següent

### **Acord**

1. Desestimar el recurs especial en matèria de contractació interposat per l'empresa Soluciones Marketing Integral, SL, contra la Resolució de la consellera de Presidència per la qual s'adjudica el contracte de serveis per a l'execució de dos vídeos de contingut publicitari per difondre l'acció del Govern de les Illes Balears, i, en conseqüència, confirmar l'acte impugnat.
2. Notificar aquest Acord a les persones interessades i a la Conselleria de Presidència.



## **Interposició de recursos**

Contra aquest Acord —que exhaureix la via administrativa— es pot interposar un recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears en el termini de dos mesos comptadors des de l'endemà d'haver-ne rebut la notificació, d'acord amb els articles 10.1 a i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.