



ANNEX AL DECRET.- PROPOSTA D'INSTRUCCIÓ DE LA GERÈNCIA MUNICIPAL de regulació de les fórmules de valoració del preu en la contractació pública municipal

I. ANTECEDENTS

La Gerència de Presidència i Economia, la Gerència de Recursos i la Intervenció general han dirigit un estudi de les licitacions de contractes promoguts per les unitats de l'Ajuntament i empreses del grup municipal, als efectes d'analitzar l'eficiència de les fórmules que s'utilitzen per a la valoració del criteri d'adjudicació del preu i, complementàriament, els criteris objectius que es determinen per la consideració d'oferta anormalment baixa.

L'àmbit material de l'estudi s'ha referit a contractes licitats l'any 2016.

L'estudi ha identificat moltes fórmules diferents per l'adquisició d'obres, subministraments i serveis i diferents criteris per determinar objectius per qualificar les ofertes com anormalment baixes.

Per tal de revisar aquesta situació s'aprova aquesta Instrucció que dona criteris d'actuació uniformes.

II. FÒRMULES PER VALORAR EL PREU

II.1. Criteris generals.

D'acord amb la doctrina més consolidada (a títol d'exemple, Resolució n. 542/2015, del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals), una fórmula per valorar el preu ha de complir les següents condicions jurídiques:

- la puntuació més alta l'ha de rebre l'oferta de preu més baix que hagi estat admesa, per tant, que no sigui anormalment baixa.
- l'oferta més cara ha de rebre la puntuació més baixa.
- una oferta que no ofereix cap baixa ha de tenir puntuació zero.
- no procedeixen les fórmules que augmenten o redueixen la puntuació de forma desproporcionada a les diferències entre les ofertes econòmiques.

El TACRC, en la resolució referenciada, afirma que *"Fora d'aquests principis elementals, l'òrgan de contractació disposa d'un marge de llibertat per a decantar-se per una o altra fórmula, per optar per una regla d'absoluta proporcionalitat o, per contra, introduir modulacions en ella que no siguin arbitràries ni mancades de lògica o, en fi, distribuir la puntuació per la baixa que cada oferta realitza respecte del pressupost de licitació o en proporció a l'oferta més econòmica". Complementàriament afirma que "No creiem, en conseqüència, que el Dret Comunitari o el Dret intern imposin indefectiblement la utilització d'un mètode proporcional pur en l'avaluació de l'oferta econòmica".*

II.2. Criteris d'actuació.

- S'estableix una fórmula bàsica d'utilització general que permet una ponderació d'ofertes distribuint els punts de forma proporcional segons les diferències entre les ofertes de preu, a partir de l'oferta més barata que hagi estat admesa i tenint en compte el pressupost net de licitació. La fórmula de referència de caràcter general que es proposa és la següent:

$$\frac{\text{Pressupost net de licitació} - \text{oferta}}{\text{Pressupost net de licitació} - \text{oferta més ec.}} \times \text{Punts màx} = \text{puntuació resultant}$$

- El criteri a seguir en la selecció de l'oferta més avantatjosa és el de la relació entre la qualitat de la prestació i el preu.
- Especialment en la contractació dels serveis a les persones, serveis de consultoria o contractes en els quals la part del cost més significativa sigui les retribucions de les persones treballadores, la puntuació del preu no pot ser determinant per la selecció de la millor oferta. El decret de l'Alcaldia de contractació pública sostenible de 24 d'abril de 2017 preveu que el valor del preu pugui ser inferior al 35% de la puntuació total.

Si es pretén que els criteris de caràcter automàtic siguin majoritaris caldrà proposar, a més del preu, altres criteris d'adjudicació d'aquest tipus que siguin significatius per valorar els mèrits de les ofertes.

- Qualsevol fórmula que es pretengui aplicar diferent a la fórmula de referència haurà de mantenir una adequada proporcionalitat en la distribució de la puntuació entre l'oferta més barata i les ofertes que s'allunyin d'aquesta i s'apropin al pressupost net de licitació.
- En el cas que s'utilitzi una fórmula diferent a la de referència, el plec de clàusules l'haurà d'explicar informant la ponderació que produeix en les ofertes perquè els licitadors puguin plantejar-les amb coneixement de causa.
- En tot cas, qualsevol fórmula diferent a la de referència haurà de ser informada prèviament per una Comissió d'avaluació de fórmules de preu. La sol·licitud d'informe s'enviarà a la Direcció de Coordinació de Contractació Administrativa per mitjans electrònics, i aquest serà emès en el termini màxim de 10 dies hàbils i tindrà caràcter vinculant. La unitat que proposi una fórmula específica de valoració del preu aportarà a la Comissió una memòria justificativa de les característiques del mercat provisor, de les licitacions anteriors, si és el cas, i de les necessitats del contracte que justifiquin un sistema de valoració específic, amb una explicitació dels efectes de ponderació que produeix la fórmula que es proposa.

III. CRITERIS DE DETERMINACIÓ DE L'OFERTA ANORMALMENT MÉS BAIXA

Quan s'utilitzin diversos criteris d'adjudicació, el criteri de qualificació d'una oferta com anormalment baixa pot tenir en compte diferents variables a més del preu.

Si la determinació de l'oferta anormalment baixa es fonamenta en la comparativa dels preus i en relació amb el pressupost net de licitació, es fixen els següents criteris d'actuació:

- El valor estimat del contracte i el pressupost de licitació han de ser calculats amb rigor, amb un desglossament dels seus costos directes i indirectes, especialment els salarials, i considerant els convenis de referència i la situació del mercat (art. 87.1 TRLCSP).



- El plec ha de concretar els criteris objectius de determinació de l'oferta anormalment baixa. Si no es concreten en el plec regulador de la licitació, no es podrà excloure cap empresa per aquest motiu (art. 152.2 TRLCSP).
- No es poden establir percentatges o xifres concretes de rebaixa sobre el pressupost de licitació que suposin automàticament la qualificació d'oferta anormalment baixa.
- Si el criteri que se segueix per determinar l'oferta anormalment baixa és la comparativa entre els preus, es fixarà com a criteri general un diferencial d'entre 5 a 10 punts per sota o per sobre de la mitjana de les ofertes o, en el cas d'un únic licitador, de 15 a 20 punts respecte el pressupost net de licitació.
- L'anàlisi i consideració d'oferta anormalment baixa s'ha d'efectuar a totes les ofertes que incorrin en aquesta qualificació aplicant el criteri fixat en el plec (art. 152.4 TRLCSP). Caldrà excloure totes les ofertes que no justifiquin la seva oferta (art. 151.1 TRLCSP) i, després d'eliminar aquestes ofertes, segons el criteri d'un informe tècnic que ho proposi, es procedeix, ja sense nous càlculs d'anormalitat, a puntuar les ofertes que han estat admeses aplicant tots els criteris d'adjudicació.
- Si el nombre de licitadors és superior a 10, pel càlcul de la mitjana de les ofertes es podrà prescindir de l'oferta més baixa i/o de l'oferta més alta si hi ha un diferencial superior al 5% respecte de l'oferta immediatament consecutiva. Caldrà estipular-ho al plec explícitament. Si el nombre de licitadors és superior a 20, pel càlcul de la mitjana de les ofertes es podran excloure una o les dues ofertes més cares i/o una o les dues ofertes més baixes sempre i quan una amb l'altre o totes dues amb la que la segueix tinguin un diferencial superior al 5%.
- Si diverses empreses vinculades (art. 42 del Codi de Comerç) presenten en una licitació cadascuna la seva respectiva proposició, tan sols es té en compte pel càlcul d'anormalitat l'oferta més baixa d'entre les presentades per totes aquestes empreses. En els plecs de clàusules administratives o plec de condicions cal requerir, a les empreses que pertanyin a un mateix grup i que participin en la mateixa licitació, que declarin aquesta condició (art. 86.2 del Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre).
- Si es considera que els referencials proposats en els punts anteriors no s'adeqüen amb les característiques del contracte, caldrà justificar expressament en l'informe de necessitat el diferencial que es proposa o el criteri objectiu que es considera per la determinació de l'oferta anormalment baixa. Aquest criteri haurà de ser informat per la Comissió d'Avaluació de Fórmules de Preu seguint la mateixa tramitació.

IV. APLICACIÓ DE LA INSTRUCCIÓ

A partir dels dos mesos de la data de publicació d'aquesta Instrucció, tots els expedients de contractació, promoguts per l'organització municipal, incloent les entitats que conformen el grup municipal, en els que en aquella data no s'hagi enviat l'anunci de licitació o no s'hagi publicat aquest o no s'hagi invitat a cap candidat a formular oferta si no s'anuncia el contracte, hauran d'incorporar en el plec de clàusules administratives particulars o plec de condicions la fórmula de referència o la que hagi estat aprovada segons el procediment establert.

V. COMISSIÓ D'AVALUACIÓ DE FÓRMULES DE PREU

Es crea una Comissió d'Avaluació de Fórmules de Preu formada per una persona dels Serveis Jurídics, una altra de la Direcció de Coordinació de Contractació Administrativa i una altra de l'Oficina per a la transparència i les bones pràctiques.

Barcelona, 30 de maig de 2017