

Junta Superior de Contractació Administrativa  
C/ Palau, 12 -3a planta  
46001 VALÈNCIA  
Tel.: 961 613072  
Correu: [secretària Jsca@gva.es](mailto:secretària Jsca@gva.es)

Ref .: SUB/SCC/mvt-asm  
Assumpte : Informe 9/2018

**INFORME 9/2018 DE 27 DE JULIOL DE 2018 . PROPOSICIONS SIMULTÀNIES. ADMISSIÓ D'OFERTA PRESENTADA PER DUES O MÉS LICITADORS QUE HAN CONCORREGUT CONJUNTA I SOLIDÀRIAMENT A L'ADJUDICACIÓ. PRÀCTIQUES COL·LUSÒRIES RESTRICTIVES DE LA COMPETÈNCIA.**

**ANTECEDENTS**

En data 16 de maig de 2018, ha tingut entrada en la Junta Superior de Contractació Administrativa sol·licitud d'informe de l'Ajuntament de Sedaví, mitjançant el qual formula consulta del següent tenor literal:

*“En aquest Ajuntament es tramita l'expedient 2018/4 incoat en data 23/02/2018 per a la contractació dels serveis jurídics de l'Ajuntament de Sedaví mitjançant procediment obert de contractació).*

*L'expedient va ser iniciat en data 23/02/2018 i la seua tramitació es regeix pel que es disposa en el TRLCSP.*

*En data 08/05/2018 es va reunir la mesa de contractació per a l'obertura del sobre núm. 1 que contenia de conformitat amb el que disposa l'apartat 4 de l'article 146 del TRLCSP i en substitució de la documentació establida en l'apartat 1 del mateix article, la declaració responsable del licitador sobre el compliment de les condicions establides legalment per a contractar amb l'Administració, segons el model establert en la clàusula setzena del plec de clàusules administratives particulars.*

*Atés el contingut de les declaracions responsables presentades, es s'observen tres proposicions que els seus licitadors són:*

*-Proposició num, 9 declaració responsable subscripta per la persona física V.M.M.C. DNI Xxxxxxxx.*

*-Proposició num. 10: declaració responsable subscripta conjunta i solidàriament per les persones físiques C.C.D, DNI zzzzzzzz i V.M.M.C. DNI xxxxxxxx.*

*-Proposició num. 11: declaració responsable subscripta per la persona física C.C.Sr. DNI zzzzzzzz.*

*La declaració responsable de la proposició núm. 10 no fa cap esment respecte a la presentació en unió temporal. Després de la identificació de les dues persones físiques diu textualment la declaració responsable que «declaren sota la seua responsabilitat que compleixen amb tots els requisits previs exigits per l'apartat primer de l'art, 146 del TRLCSP per a ser adjudicataris conjunta i solidàriament del contracte de “serveis jurídics de l'Ajuntament de Sedaví”, compromentent-se a acreditar la possessió i validesa dels documents continguts en el sobre n° 1 en cas que siguen proposats com a adjudicataris del contracte o en qualsevol moment en què siguen requerits per a això». Per aqueix motiu (no*

*especificar si liciten en compromís d'unió temporal), en la mesa de contractació va sorgir el dubte respecte a l'admissió o no de les proposicions en l'aplicació de l'apartat 3 de l'article 145 del TRLCSP.*

*Com ha de procedir la mesa de contractació respecte a l'admissió o no de les proposicions descrites?"*

## **CONSIDERACIONS JURÍDIQUES**

La consulta formulada per l'Ajuntament de Sedaví requereix una consideració prèvia: els informes de la Junta Superior de Contractació Administrativa tenen un caràcter consultiu i s'emeten sobre qüestions susceptibles d'interpretació o sobre dubtes que sorgeixen en l'aplicació de la legislació de contractes del sector públic, però ni són vinculants per a l'òrgan de contractació que els sol·licita ni poden substituir els informes o propostes que, en la tramitació d'un expedient concret, han d'emetre la mesa de contractació o els òrgans que tenen encomanat l'assessorament de l'òrgan de contractació.

En la consulta de l'Ajuntament es donen dues qüestions implícites: una, relativa a què procedeix quan un mateix licitador presenta dos o més proposicions, la qual cosa no ofereix cap tipus de dubte ni requereix de cap interpretació posat que estava i està clarament determinat en la llei, i una altra relativa a si és possible contractar amb dos o més operadors econòmics que actuen solidàriament sense comprometre's a constituir una agrupació temporal d'empreses conforme preveu la llei, qüestió que sí que pot requerir aclariment.

El procediment al que es refereix la consulta, iniciat el 23/02/2018, es regeix pel que es disposa en el text refós de la Llei de Contractes del Sector Públic, aprovat per Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre (en endavant TRLCSP). En el seu article 145.3 es disposa el següent: *Cada licitador no podrà presentar més d'una proposició, sense perjudici del que es disposa en l'article 147 sobre admissibilitat de variants o millores i en l'article 148 sobre presentació de nous preus o valors en el si d'una subhasta electrònica. Tampoc podrà subscriure cap proposta en unió temporal amb uns altres si ho ha fet individualment o figurar en més d'una unió temporal. La infracció d'aquestes normes donarà lloc a la no admissió de totes les propostes per ell subscriïtes.* En idèntics termes està redactat l'article 139.3 de la vigent Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (d'ara endavant, LCSP).

De l'exposat en l'escrit de la consulta es desprén, sense cap dubte i llevat que concórreguen altres circumstàncies que desconeguem, que cadascun dels licitadors ha presentat *més d'una* proposició, independentment que una de les proposicions per ells presentada, la que subscriuen conjunta i solidàriament, s'haja presentat, a més, de forma irregular o no d'acord amb el que es preveu en la llei per a les ofertes presentades pels qui desitgen concórrer agrupats temporalment. Per tant, no cap una altra interpretació i la infracció del que es disposa en el precepte anterior obliga inexcusablement a la no admissió de les seues ofertes i a la seua exclusió del procediment de contractació.

Respecte a la qüestió implícita en la consulta, relativa a si seria possible admetre l'oferta presentada per dos o més licitadors que han concorregut conjunta i solidàriament a l'adjudicació d'un contracte comprés en l'àmbit d'aplicació de la Llei de Contractes del Sector Públic sense el compromís de constituir una agrupació temporal d'empreses, cal manifestar que això no és possible perquè la



legislació de contractes del sector públic, amb caràcter de norma bàsica d'aplicació general a totes les Administracions Públiques, ha establert expressament l'agrupació o unió temporal d'empreses com la forma perquè dues o més persones físiques o jurídiques puguin concórrer solidàriament a l'adjudicació d'un contracte comprés en el seu àmbit d'aplicació i ha detallat sobre la base d'ella els requisits d'aptitud i solvència que conjuntament han de reunir-se per a poder optar al contracte.

Aquesta interpretació és la mantinguda pels òrgans consultius en matèria de contractació, almenys des de l'Informe 32/98, de 30 de juny de 1998, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de l'Administració General de l'Estat, reiterada en el seu Informe 12/2003, segons la qual, d'acord amb la legislació de contractes vigent –que quant a aquesta qüestió no ha canviat des de llavors – *existeixen tres possibilitats o alternatives i cap més, que són les següents:*

- 1. Que el contracte se celebri amb una persona física.*
- 2. Que el contracte se celebri amb una persona jurídica.*
- 3. Que el contracte se celebri amb unions temporals d'empresaris sense personalitat, constituïdes indistintament per persones físiques o jurídiques i que reunisquen (...) els requisits que deriven dels articles 24 i 32 de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques i de l'article 27 del Reglament General de Contractació de l'Estat.*

*En conseqüència, pot afirmar-se que, en cap cas, existeix la possibilitat que diverses persones puguin obligar-se solidàriament enfront de l'Administració per al compliment de les obligacions derivades d'un contracte sense que hagen constituït una unió temporal d'empresaris que haurà de formalitzar-se amb posterioritat a l'adjudicació.*

Finalment, hi ha una qüestió addicional implícita relacionada amb les analitzades que, encara que no s'haja enunciat expressament, ha de ser tinguda en compte en el cas concret sotmés a consulta per l'Ajuntament de Sedaví. És la relativa a la consideració que mereix la circumstància que dos licitadors hagen acordat presentar una proposició conjunta al mateix temps que presenten una individualment. Aquest acord constitueix un indicatiu de pràctica col·lusòria prohibida en l'article 1 de la Llei 15/2007, de 3 de juliol, de Defensa de la Competència, que com a mínim hauria requerit actualment, si dichas ofertes hagueren sigut admissibles, una justificació de que no es pretén falsejar la competència en els serveis objecte del contracte i en l'àmbit del municipi de Sedaví.

## **CONCLUSIONS**

1. Sense perjudici dels casos en què el plec que regeix una contractació preveja la possibilitat de presentar variants durant la licitació, les empreses licitadores no poden presentar més d'una proposició, ni individualment ni en una unió temporal amb altres empreses. En cas de fer-ho, les proposicions subscriïdes per una mateixa persona física o jurídica no podran admetre's i quedaran excloses del procediment.
2. A més de la declaració o declaracions acreditatives del compliment dels requisits d'aptitud que procedisquen, dues o més empreses licitadores únicament poden concórrer solidàriament a una contractació compresa en l'àmbit de la Llei de Contractes del Sector Públic mitjançant l'aportació del

compromís de constituir-se formalment en unió temporal d'empreses en cas de resultar adjudicatàries del contracte.

LA SECRETÀRIA

Vist i plau LA PRESIDENTA  
SOTSSECRETÀRIA D'HISENDA I MODEL ECONÒMIC

APROVAT PER LA JUNTA SUPERIOR  
DE CONTRACTACIÓ ADMINISTRATIVA  
**en data 27 de juliol de 2018**