

JUNTA SUPERIOR DE CONTRACTACIÓ ADMINISTRATIVA  
Carrer d'Amadeu de Savoia, 2, 5a planta  
46010-VALÈNCIA  
Tel. 96 1613072

Ref. : SUB/SJSCA/mvt  
Assumpte: Informe 9/2021

## **INFORME 9/2021, DE 15 DE DESEMBRE DE 2021. PRESENTACIÓ DE PROPOSICIONS AMB EL MATEIX EQUIP TÈCNIC A DOS LOTS DE DIFERENT OBJECTE, DE QUÈ POT RESULTAR INCOMPATIBILITAT I CONFLICTE D'INTERÉS**

### **ANTECEDENTS**

En data 2 de novembre de 2021, ha tingut entrada en la Secretaria de la Junta Superior de Contractació Administrativa sol·licitud d'informe de l'Ajuntament d'Almoradí mitjançant el qual formula consulta que literalment diu el següent:

“Mitjançant aquest, a l'empara del que s'estableix en els articles 2.1 i 9 del Decret 35/2018, de 23 de març, del Consell, pel qual es regula la Junta Superior de Contractació Administrativa, sol·licite informe d'aquesta junta sobre la qüestió següent:

L'Ajuntament d'Almoradí té en procés de licitació un contracte d'assistències tècniques per a les obres de reforma en un centre docent d'aquesta localitat. Es tracta d'un contracte que es tramita per procediment obert, amb divisió en 2 lots:

Lot núm. 1. Redacció del projecte bàsic i d'execució i desenvolupament de les instal·lacions; redacció de l'estudi de seguretat i salut; redacció d'estudi de gestió de residus; redacció d'estudi geotècnic; direcció d'obra, de les instal·lacions i de l'execució material; coordinació de seguretat i salut en fase d'execució; programació del control de qualitat i seguiment del control de qualitat.

Lot núm. 2. Assistència tècnica per a la supervisió, gestió i seguiment dels projectes, així com de l'execució dels projectes i execució d'obres.

En compliment del que s'estableix en el plec de clàusules administratives particulars (PCAP d'ara endavant), les persones licitadores han aportat una relació de personal tècnic que pretenen adscriure a l'execució del contracte, en el cas de resultar personal adjudicatari.

La clàusula novena del PCAP disposa el següent: “Cada persona candidata no podrà presentar més d'una oferta per cada lot. Tampoc podrà subscriure cap oferta en unió temporal amb uns altres si ho ha fet individualment o figurara en més d'una unió temporal. La infracció d'aquestes normes donarà lloc a la no-admissió de totes les ofertes per aquesta persona subscrietes. Les persones licitadores podran presentar la seua oferta per a optar a l'adjudicació dels dos lots, o solament d'un. No obstant això, **només podran resultar persona adjudicatària d'un lot**, i no serà possible, per tant, que una mateixa persona licitadora pugui ser adjudicatària dels dos lots. Per això, en la seua oferta hauran d'indicar l'ordre de prioritat d'adjudicació de lots, en cas d'optar als dos lots; i es considerarà, a falta d'aquesta indicació, que l'ordre coincidirà amb l'import de cadascun dels lots, de major a menor. Aquest ordre de prioritat el reflectiran en l'apartat corresponent del DEUC.”

La finalitat d'aquesta previsió continguda en la clàusula novena és que hi haja adjudicatari diferents per a cada lot, perquè els projectes que cal redactar i serveis que cal prestar en el lot núm. 1 han de ser supervisats pel licitador del lot núm. 2.

Una vegada efectuada la valoració i classificació de les ofertes, resulta que per al lot núm. 1 queda més ben classificada una UTE integrada per dues societats mercantils al 50 per cent, mentre que per al lot núm. 2 resulta més ben classificada una d'aquestes dues societats mercantils que componen la UTE.

Resulta també que tots dos licitadors han presentat les seues propostes d'adscripció de tècnics, i són les mateixes tècniques els qui realitzaran els dos serveis, amb la qual cosa es dona la circumstància que són el mateix personal tècnic el qui ha de supervisar el treball prèviament efectuat per ells mateixos.

Si bé es tracta de personal licitador diferent, es planteja la qüestió de si és factible adjudicar el lot núm. 2 a una persona licitadora que adscriurà al servei (supervisió) el mateix personal tècnic que el personal licitador adjudicatari del lot núm. 1 adscriurà al seu (redacció de projectes, direcció d'obra i coordinació de seguretat i salut).

La qüestió que es planteja a aquesta junta consultiva és:

1. És possible adjudicar un lot (l'objecte del qual és supervisar projectes, documentació tècnica en general i direcció d'obra) a una persona licitadora, i adjudicar l'altre lot (l'objecte del qual és redacció de projectes, direcció d'obra i coordinació de seguretat i salut), a una UTE de la qual forma part al 50 per cent l'anterior persona licitadora, quan el personal tècnic que realitzarà totes dues prestacions és el mateix?

Almoradí, en la data que figura al marge  
L'alcaldeessa presidenta"

## **CONSIDERACIONS JURÍDIQUES**

La qüestió que se sotmet a consulta resulta inexorablement objecte d'apreciació pel personal tècnic que informa de les proposicions i per la mesa de contractació, en els qui obra l'expedient. En aquest sentit aquesta junta no pot sinó que informar aquells aspectes que la mesa de contractació o l'òrgan de contractació haurien de tindre en compte.

De la publicació dels documents en el perfil de personal contractant de l'Ajuntament d'Almoradí i del plec de clàusules administratives particulars calen destacar les consideracions següents:

L'objecte del contracte queda dividit en els lots següents:

Lot núm. 1. Redacció del projecte bàsic i d'execució i desenvolupament de les instal·lacions; redacció de l'estudi de seguretat i salut; redacció d'estudi de gestió de residus; redacció d'estudi geotècnic; direcció d'obra, de les instal·lacions i de l'execució material; coordinació de seguretat i salut en fase d'execució; programació del control de qualitat i seguiment del control de qualitat.

Lot núm. 2. Assistència tècnica per a la supervisió, gestió i seguiment dels projectes, així com de l'execució dels projectes i execució d'obres.



Per la seua part el plec de prescripcions tècniques particulars estableix el contingut dels treballs de cada lot.

#### Lot 1.

A) Redacció de documents de projecte bàsic i d'execució i projectes específics necessaris per al desenvolupament de les instal·lacions, redacció de l'estudi de seguretat i salut redacció de l'estudi de gestió de residus.

B) Direcció d'obra i direcció de les instal·lacions.

C) Redacció dels projectes de legalització i posada en marxa, així com projecte específic per a llicència ambiental de les instal·lacions.

D) Elaboració de l'estudi geotècnic.

E) Direcció de l'execució material, coordinació de seguretat i salut en fase d'execució, programació del control de qualitat i seguiment del control de qualitat.

F) Redacció del certificat d'eficiència energètica de l'edifici en fase de projecte i certificat d'eficiència energètica de l'edifici acabat, conforme al Reial decret 235/2013, de 5 d'abril, pel qual s'aprova el procediment bàsic per a la certificació de l'eficiència energètica dels edificis.

#### Lot 2.

Assistència tècnica al personal tècnic municipal per a la supervisió, gestió i seguiment dels projectes i l'execució del lot 1 d'aquest plec.

Aquesta assistència tècnica consistirà en:

##### 1. Elaboració d'informes tècnics i propostes d'aprovació:

- Informes tècnics de supervisió que servisquen de base al tràmit de supervisió estipulat en la legislació de contractes vigent per a aprovació dels projectes.
- Informes tècnics sobre les propostes de redacció de projectes de modificació de contractes d'obres o les propostes de redacció de projectes d'obres complementàries d'una altra obra principal o documents similars.
- Informe sobre les al·legacions que puguen presentar-se en els procediments que es deriven, així com les propostes i resolucions d'aprovació derivades dels referits informes incloent-hi les esmenes necessàries fins al seu informe favorable.
- Informes tècnics requerits per la persona responsable del contracte i/o l'Administració en relació amb coincidències que puguen sorgir en el tràmit de supervisió i, en general, a tots aquells aspectes que contribuïsquen a una millor realització de les tasques que la legislació atribueix a les oficines de supervisió.
- Informes tècnics de les ofertes presentades en el concurs de les obres corresponents al contracte si

això es considerara necessari l'òrgan de contractació.

- Informes de supervisió de l'execució de les obres corresponents al contracte, informe de certificacions, estat de les obres, control del compliment de terminis d'execució.
- Informes de supervisió de la legalització i posada en marxa i funcionament del conjunt complet de les obres i instal·lacions corresponents al contracte.
- Informes de les esmenes requerides i aportades amb motiu dels requeriments efectuats en els apartats anteriors, fins al seu informe favorable.
- Es realitzarà informe mensual de seguiment de l'obra, i es farà esment exprés del resultat dels assajos i controls realitzats, del ritme d'execució i previsions de compliment de termini i inversions i de totes aquelles circumstàncies que estime convenient, especialment les que faça previsible la modificació del projecte i les seues causes. Haurà d'incloure fotografies en paper i suport digital de l'estat de les obres. L'informe s'unirà a la certificació mensual, i es proporcionarà una còpia addicional d'aquest en suport informàtic.

## 2. Seguiment d'actuacions. Mitjans de gestió i arxiu de documentació

- Es prepararà i mantindrà un sistema de gestió de la informació que permeta la consulta de tota la documentació tramitada en el lot 1 d'aquest contracte, la seua situació i les dades de l'expedient sobre el qual s'actue. La persona adjudicatària ha de desenvolupar la metodologia adequada per a realitzar el seguiment i elaborar els corresponents informes relacionats.

De les dades als quals ha tingut accés aquesta secretaria, les persones integrants de l'equip del lot 1 (UTE), no difereixen, excepte en un arquitecte/a, de les persones integrants del lot 2.

Tenint per objecte el primer lot els treballs descrits, i el segon lot l'assistència tècnica al personal tècnic municipal com a unitat responsable del contracte, hauran de realitzar, entre altres, la supervisió del projecte, la qual correspon a l'Administració, encara que pot ser objecte del corresponent contracte de serveis, com ja manifestava la llavors Junta Consultiva de Contractació Administrativa de l'Estat, en l'informe 20/01, de 3 de juliol de 2001 en aquest punt, existeix una clara incompatibilitat per part dels redactors del projecte per a realitzar aquesta.

A més a més entenem que la voluntat de l'Administració ha sigut dotar de personal tècnic diferent en impossibilitar a una mateixa empresa presentar-se als dos lots, tal com estableix la clàusula 9 del plec de clàusules administratives particulars.

Una altra qüestió que de cap manera hauria de correspondre a aquesta junta és la possibilitat material de l'execució de tots dos lots amb el mateix equip tècnic. Tots dos lots s'inicien amb la formalització del contracte i la seua duració queda establida en els plecs de clàusules administratives particulars fins a la finalització del termini de garantia de les obres amb la qual cosa queda de manifest el seu solapament.

Es planteja, a més, en aquest punt una qüestió d'imparcialitat i objectivitat, que no ha de deixar-se de banda. I que pot veure's afectada en raó que qui redacta i dirigeix (lot 1), és qui assisteix als tècnics municipals com a responsables del contracte de la vigilància i control del lot esmentat.



En aquest punt cal portar a col·lació la resolució núm. 1206/2021, de 16 de setembre de 2021, del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals:

*Per part seua, l'article 64 de l'LCSP estableix que els òrgans de contractació adoptaran les mesures adequades per a previndre i solucionar de manera efectiva els conflictes d'interessos que pogueren sorgir. Encara que en aquest cas el control i supervisió correspondrà al personal funcionari integrat en la direcció general corresponent, és evident que l'elaboració d'informes, en el marc del contracte d'assessorament tècnic en matèria de seguretat ferroviària, que es justifica precisament per la falta de personal tècnic qualificat segons el PPT, podria posar en perill la independència i imparcialitat de no acordar l'exclusió, i es podrà produir un conflicte d'interessos en la mesura en què una de les empreses encarregada de l'elaboració del projecte estaria així mateix encarregada d'elaborar l'informe per a obtenir la preceptiva autorització administrativa.*

Pel que l'Ajuntament consultant haurà d'analitzar la situació que se li presenta per a dirimir i fonamentar en el seu cas un conflicte d'interessos.

## CONCLUSIONS

Primera. Existeix una clara incompatibilitat dels redactors del projecte per a la supervisió d'aquest.

Segona. Sent coetanis en el temps l'execució de tots dos lots, es podria donar una impossibilitat material de l'execució pel mateix equip de tots dos lots, la qual cosa s'haurà de valorar per l'Ajuntament consultant.

Tercera. No cal deixar de banda la possible existència d'un conflicte d'interessos de l'article 64 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, atés que l'actuació d'aquest equip pertanyent a totes dues empreses podria posar en dubte la imparcialitat i objectivitat en estar encarregada l'empresa que realitza el projecte d'elaborar l'informe de supervisió i les funcions de control del lot 1.

**Aquest informe s'emeta a l'empara del que es disposa en els articles 2.1 i 9 del Decret 35/2018, de 23 de març, del Consell, pel qual es regula la Junta Superior de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana, i tindrà caràcter no vinculant. Per tant, l'òrgan consultant podrà adoptar la seua decisió ajustant-se o apartant-se del criteri de la Junta, amb l'obligació de motivar la seua decisió en aquest últim cas.**

La secretària

Vist i plau del president,  
subsecretari d'Hisenda i Model Econòmic

Aprovat per la Junta Superior  
de Contractació Administrativa  
en data 15 de desembre de 2021