

Barcelona, 9 de novembre de 2022

**Resolució:** 282/2022 (recurs N-2021-0485 i N-2021-0568)

Vistos els recursos especials en matèria de contractació interposats per A.M.O., en nom i representació de l'empresa NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR, SL, contra l'informe tècnic de proposta d'exclusió de l'esmentada empresa (N-2021-0485), i contra l'acord d'exclusió i d'adjudicació (N-2021-0568) de l'acord marc per a l'homologació d'empreses proveïdores del transport, subministrament i muntatge/desmuntatge de construccions modulars amb elements prefabricats en règim de lloguer amb opció de compra per als centres educatius gestionats pel CONSORCI D'EDUCACIÓ DE BARCELONA, licitat per l'esmentat consorci (expedient número CEB-2021-42), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

#### **ANTECEDENTS DE FET**

**PRIMER.** L'anunci de la licitació es va publicar inicialment el 9 d'abril de 2021 en el perfil de contractant del CONSORCI D'EDUCACIÓ DE BARCELONA (en endavant, CEB o òrgan de contractació), inserit en la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya, a través del qual es van posar a disposició dels interessats el plec de clàusules administratives particulars (PCAP) i el plec de prescripcions tècniques (PPT) que han de regir la contractació, entre altra documentació contractual, havent-se publicat successivament diverses esmenes en dates posteriors.

La licitació es va publicar en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE), S069, de 9 d'abril de 2021.

Dins del termini de presentació de proposicions es van presentar les empreses següents:

Denominació social	NIF	Data d'entrada	Hora d'entrada	Registre d'entrada
ALGECO CONSTRUCCIONES MODULARES SLU	B28871192	20/05/2021	12:18:25	9020/18761/2021
Normetal Construcción Modular	B87020467	20/05/2021	19:34:23	9020/18873/2021

**SEGON.** En data 13 d'octubre de 2021, va tenir lloc l'acte de la mesa de contractació, en sessió pública, pel qual es va procedir a la lectura de les puntuacions del sobre B) i a l'obertura del sobre C).

L'informe tècnic de valoració dels sobres B) que es va llegir en la sessió de la mesa i que va ser objecte de publicació en data 14 d'octubre de 2021 en el perfil del contractant, contenia les valoracions següents:


Plica	Llicitadors	TOTAL	Punt 1	Punt 2
1	ALGECO CONSTRUCCIONES MODULARES SA	14,00	9,00	5,00
2	NORMETAL CONSTRUCCION MODULAR SL	Exclòs	Exclòs	Exclòs

I pel que fa la plica 2 incloïa els següents comentaris:

Cal fer esment que l'empresa NORMETAL CONSTRUCCION MODULAR SL, ha aportat en el sobre B informació que correspon al sobre C, motiu pel qual es proposa la exclusió del concurs de l'empresa mencionada. La informació que s'ha aportat fa referència als següents apartats:

- Qualificació energètica edifici tipus 150 B5
- Valor d'eficiència energètica en il·luminació (VEEI)

Al seu torn, en data 26 d'octubre de 2021, es va publicar al perfil del contractant un document extret de l'eina sobre digital en aquests termes:

Denominació social	NIF	Assist.	1.- Transmissió tèrmica camurs, UM, Valor ofertat	2.- Transmissió tèrmica forjats Us, Valor Ofertat	3.- Transmissió tèrmica de cobertes Uc, Valor ofertat	4.- Transmissió tèrmica de forats en finestres Uh, Valor ofertat	5.- Valor d'eficiència energètica en il·luminació (VEEI). Valor ofertat	6.- Etiquetatge energètic en aparells de climatització Classe ofertada	7.- Qualificació energètica de l'edifici tipus B5 Classe ofertada	8.- Baixa lineal sobre la base de preus del document anomenat "Annex I" del plec tècnic: %
ALGECO CONSTRUCCION ESMODULARES, S.L.U.	B28871192		0,311 W/m²K	0,22 W/m²K	0,19 W/m²K	1,6982 W/m²K	1,47	A ++	A	0%
 Normetal Construcción Modular	B87020467	X	EXCLOS							

**TERCER.** En data 28 d'octubre de 2021, l'empresa NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR, SL (en endavant, NORMETAL) va presentar electrònicament al registre assignat al Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (des d'ara, el Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra l'informe de la proposta d'exclusió de la licitació de referència.

En síntesi, el recurs pivota sobre la improcedència de la seva exclusió, en la mesura en què manifesta que no va incloure qüestions sotmeses a criteris automàtics (sobre C) dins del sobre relatiu a criteris subjectius (sobre B). En concret, nega que hagués inclòs cap informació en el sobre B sobre la qualificació energètica de l'edifici, més enllà d'informació de caire genèric que, a més, resultava obligatòria per a totes les empreses licitadores, d'acord amb l'apartat G del quadre de característiques (QC) del plec de clàusules administratives particulars (PCAP) i clàusula 23 del plec de prescripcions tècniques particulars (PPT). Així mateix, i pel que fa el valor d'eficiència energètica en il·luminació que va indicar en la seva oferta, adueix que només va reflectir valors mínims, sense expressar en cap cas el valor final ofert que es va incorporar en el sobre C). A més, considera que el PCAP podia induir a errors o confusions als licitadors a l'hora de formular les seves proposicions, a la vista de l'íntima connexió entre alguns apartats dels criteris subjectius i determinats criteris objectius, i de la poca precisió continguda en els mateixos; tota vegada que entén que la seva exclusió resulta desproporcionada tenint en compte l'escassa puntuació -4 punts d'un màxim de 86 del sobre C)- que s'atribueix a la informació presumptament continguda en el sobre B).

Per tot això, sol·licita l'anul·lació de l'acte d'exclusió, deixar-lo sense efecte, i acceptar de nou a la recurrent, procedint a l'obertura i valoració del sobre C). Així mateix, i com a mesura cautelar, sol·licita també la suspensió de la tramitació del procediment.

**QUART.** Rebut efectivament el recurs, el 29 d'octubre de 2021 la Secretaria Tècnica del Tribunal va comunicar-lo al CEB i va sol·licitar-li la remissió de l'expedient de contractació i l'informe corresponent, d'acord amb la normativa d'aplicació.

**CINQUÈ.** En data 4 de novembre de 2021, el CEB va completar la tramesa al Tribunal de la documentació requerida.

En l'informe, l'òrgan de contractació exposa que els plecs eren clars i no podien crear confusió respecte dels criteris d'adjudicació dels sobres B) i C), i que la recurrent efectivament va aportar informació en el sobre C) que permetia conèixer dos criteris automàtics (sobre C): l'etiquetatge energètic en aparells de climatització i el valor d'eficiència energètica en il·luminació. Així mateix, afirma que ja advertia en un aclariment publicat en el perfil que no es requeria en els punts del sobre B) que es quantifiquessin o exposessin valors, sinó únicament metodologies de treball i materials a emprar.

Per això, sol·licita la desestimació íntegra del recurs, i la denegació de la mesura cautelar de suspensió sol·licitada per la recurrent.

**SISÈ.** En data 20 de desembre de 2021, l'empresa NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR, SL (en endavant, NORMETAL) va presentar electrònicament al registre assignat al Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (des d'ara, el Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra la resolució del CEB de data 9 de desembre de 2021, d'exclusió i adjudicació de l'acord marc de referència, notificada a la recurrent en data 10 de desembre de 2021.

El recurs en qüestió al·lega idèntics motius als exposats en el recurs especial interposat el 28 d'octubre de 2021, i resumits en l'antecedent de fet tercer.

**SETÈ.** Rebut efectivament el recurs, el 20 de desembre de 2021 la Secretaria Tècnica del Tribunal va comunicar-lo al CEB i va sol·licitar-li la remissió de l'expedient de contractació i l'informe corresponent, d'acord amb la normativa d'aplicació.

En data 24 de desembre de 2021, el CEB va completar la tramesa al Tribunal de la documentació requerida. En l'informe, l'òrgan de contractació reproduïx les consideracions contingudes en l'emès per al recurs N-2021-0485.

**VUITÈ.** Obert el període d'al·legacions de cinc dies hàbils per aquest Tribunal a les parts interessades, d'acord amb les dades indicades per l'òrgan de contractació, per fer al·legacions si així ho consideraven oportú, no consten presentades.

## **FONAMENTS JURÍDICS**

**PRIMER.** Aquest Tribunal resulta competent per pronunciar-se sobre els recursos especials en matèria de contractació interposats, de conformitat amb l'article 46.2 de la LCSP, la disposició addicional quarta de la Llei 7/2011, de 27 de juliol, de mesures fiscals i financeres de la Generalitat de Catalunya, i el Decret 221/2013, de 3 de setembre, pel qual es regula el Tribunal i s'aprova la seva organització i el seu funcionament.

Al respecte, el Tribunal aprecia entre els dos recursos una identitat substancial i una íntima connexió que, d'acord amb l'article 20 del Decret 221/2013 i 57 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC), el faculten per procedir a la seva acumulació, conformement estableix també l'article 13 del RD 814/2015, d'11 de setembre, pel qual s'aprova el Reglament dels procediments especials de revisió de decisions en matèria contractual.

En aquest sentit, els dos recursos s'han presentat pel mateix interessat, en relació a un mateix procediment de contractació i els motius adduïts són substancialment idèntics.

Per tant, d'acord amb el principi d'economia procedimental, escau acumular els recursos, per resoldre'ls en un únic procediment i mitjançant una única resolució.

**SEGON.** L'acord marc sotmès a examen s'ha licitat per un poder adjudicador, ve qualificat en els plecs com a acord marc de subministrament, i té un valor estimat de 41.292.680,80 euros.

D'acord amb aquestes dades, l'acord marc impugnat és susceptible del recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb l'article 44.1 b) de la LCSP.

**TERCER.** En el cas examinat i pel que fa el recurs N-2021-0485, concorre un motiu obstatiu a la competència del Tribunal per conèixer del recurs presentat per NORMETAL i poder entrar a analitzar la resta dels motius d'admissió i el fons de l'assumpte, per raó de l'acte impugnat.

Tal com s'ha avançat en els antecedents de fet, el recurs indica que s'adreça contra l'acte d'exclusió del contracte de referència, si bé es tracta pròpiament de l'informe tècnic de la proposta d'exclusió, que deriva de l'acta de la mesa de contractació reunida en sessió de 13 d'octubre de 2021.

L'informe tècnic de la proposta d'exclusió, constitueix un acte de tràmit del procediment de contractació que, conforme a una inveterada doctrina, no és objecte del recurs especial en matèria de contractació.

En efecte, els informes tècnics de valoració i les propostes d'exclusió, amb caràcter general, no són actes de tràmit qualificat objecte del recurs d'acord amb l'article 44.2 b) de la LCSP, segons el qual aquests actes serien impugnables *“siempre que estos decidan directa o indirectamente sobre la adjudicación, determinen la imposibilidad de continuar el procedimiento o produzcan indefensión o perjuicio irreparable a derechos o intereses legítimos”*, afegint expressament que *“En todo caso se considerará que concurren las circunstancias anteriores en los actos de la mesa o del órgano de contratación por los que se acuerde la admisión o inadmisión de candidatos o licitadores, o la admisión o exclusión de ofertas, incluidas las ofertas que sean excluidas por resultar anormalmente bajas como consecuencia de la aplicación del artículo 149”*. I, en aquest sentit, a més, l'article 157.6 de la LCSP també determina que *“la propuesta de adjudicación no crea derecho alguno en favor del licitador propuesto frente a la Administración. No obstante, cuando el órgano de contratación no adjudique el contrato de acuerdo con la propuesta formulada deberá motivar su decisión”*.

Així, els informes tècnics de valoració i les propostes d'exclusió, no constitueixen *per se* actes objecte del recurs especial, ni tan sols pel fet que hagin estat publicats en el perfil de

contractant als efectes de la transparència del procediment, en no determinar aquells efectes legals i romandre encara en l'esfera de reflexió interna de l'entitat contractant, com a "actes instrumentals", a fi de nodrir els actes posteriors del procediment, això és, fins que no es vegin materialitzats en l'acte administratiu que adopti el concret acord d'admissió o exclusió d'empreses per part de l'òrgan competent, en el seu cas, o en l'acte que posi fi al procediment, de manera que no són impugnables de forma separada de la resolució final que els serveix de base (entre moltes altres, les resolucions 207/2022, 253/2021, 150/2021, 125/2021, 115/2021, 77/2021, 26/2021, 2/2021, 311/2020, 256/2020, 245/2020, 148/2020, 126/2020 i 72/2020, que incorporen alhora doctrina fins al moment d'aquest i altres tribunals de recursos contractuals).

Per això, es conclou que els actes impugnats són un document de judici dictat en el marc de la valoració de les ofertes, sobre la base del qual prossegueixen els tràmits ulteriors del procediment fins que l'òrgan de contractació dicti l'acte administratiu que l'hi posi fi, i contra el qual, aleshores sí, l'empresa afectada podrà interposar el recurs escaient.

En supòsits com el present, tal com determina l'article 44.3 de la LCSP, els interessats poden posar de manifest els eventuais defectes de tramitació que puguin afectar els actes no objecte del recurs especial davant l'òrgan instructor de l'expedient o l'òrgan de contractació, a fi que es corregeixin conforme a dret, i sense perjudici que les irregularitats que els afectin puguin ser al·legades en recórrer l'acte d'adjudicació.

L'acte impugnat per NORMETAL s'emmarca en aquest plantejament i, per tant, cal estar també al que disposa l'article 55 b) de la LCSP i declarar la inadmissió del recurs pel fet d'accionar contra actes que no són objecte del recurs especial en matèria de contractació.

Malgrat l'anterior, el recurs N-2021-0568, per altra banda, es dirigeix contra la resolució de l'òrgan de contractació d'exclusió de l'empresa recurrent i d'adjudicació de l'acord marc, que sí són actes expressament previstos per l'article 44.2 b) i c) de la LCSP com a objecte del recurs especial en matèria de contractació.

**QUART.** El Tribunal aprecia que el recurrent té drets i interessos afectats per l'acte que impugna en el recurs N-2021-0568 i, per tant, la necessària legitimació activa per interposar el recurs, d'acord amb els articles 48 LCSP i del Decret 221/2013.

**CINQUÈ.** El recurs s'ha presentat dins del termini de quinze dies hàbils que estableix l'article 50.1 de la LCSP.

També s'ha presentat en forma, ja que compleix els requisits establerts a l'article 51.1 de la LCSP.

**SISÈ.** Entrant a analitzar les al·legacions materials del recurs admès, la qüestió de fons rau en dilucidar si la decisió de la mesa de contractació d'excloure l'empresa recurrent del procediment contractual pel fet d'haver inclòs en el sobre B) documentació que havia d'estar en el C) ha estat ajustada i conforme a dret.

Per a l'estudi del tema, cal tenir en compte les referències que fa el PCAP. Així, la clàusula 11.10, preveu:

Si s'han establert tant criteris d'adjudicació avaluables en funció d'un judici de valor, com criteris quantificables de forma automàtica, les empreses licitadores han d'incloure en el sobre B tota la documentació relacionada amb els criteris d'adjudicació sotmesos a judici de valor i en el sobre C la documentació relativa als criteris quantificables de forma automàtica.

En aquest cas, la inclusió en el Sobre B de l'oferta econòmica, així com de qualsevol informació de l'oferta de caràcter rellevant avaluable de forma automàtica i que, per tant, s'ha d'incloure en el sobre C, comportarà l'exclusió de l'empresa licitadora, quan es vulneri el secret de les ofertes o el deure de no tenir coneixement del contingut de la documentació relativa als criteris de valoració objectiva abans de la relativa als criteris de valoració subjectiva.

Així mateix, a l'apartat H del QC, es regulen els criteris d'adjudicació de manera diferenciada, segons s'hagin d'incloure en el sobre B) o en el C), i pel que fa el sobre B) i en el que aquí interessa, es podien incloure:

Millores en les instal·lacions elèctriques, d'aigua i de sanejament.  
Es valoraran positivament les propostes de millora en instal·lacions del edifici, que puguin suposar una minoració del consum innecessari i conseqüentment una minoració de la despesa energètica i econòmica.

Per altra banda, en el sobre C), es preveien, entre d'altres, els següents criteris automàtics:



5.- Valor d'eficiència energètica en il·luminació (VEEI). Valor admissible segons plec tècnic 3,5

Valor  $\leq 3,5$  i  $> 3,0$     1 punts

VEEI  $\leq a 3,0$                     2 punts

VEEI  $\leq a 2,5$                     3 punts

VEEI  $\leq a 2,0$                     4 punts

En el punt amb número 5, es valora l'eficiència energètica de una instal·lació d'il·luminació amb activitat concreta.

Aquest valor té importància en quant a que afecta directament al consum energètic de les instal·lacions d'enllumenat dels centres escolars, i conseqüentment al import de les factures periòdiques emeses per la companyia subministradora.

6.- Etiquetatge energètic en aparells de climatització (en producció de calor, SCOP per a zona climàtica intermèdia) mínim Classe B

Classe B                            1 punts

Classe A                            2 punts

Classe A+                         3 punts

Classe A++                        4 punts

En el punt amb número 6, es valora l'eficiència energètica dels aparells que conformen la instal·lació de climatització.

Aquest valor té importància en quant a que el diferent etiquetatge dels aparells afecta directament al consum energètic de les instal·lacions de climatització dels centres escolars, i conseqüentment al import de les factures periòdiques emeses per la companyia subministradora d'electricitat.

7.- Qualificació energètica edifici tipus 150 B5 (mòdul compost per dues aules, un despatx amb dues cabines sanitàries formades per lavabo i inodor) amb certificat del programa CALENDAR; mínim lletra C amb B de primària.

Classe C                      2 punts

Classe B                      4 punts

Classe A                      6 punts

En el punt amb número 7, es valora l'eficiència energètica global del habitacle, o habitacles que componen la construcció.

Aquest valor té importància en quant a que la qualificació adjudicada a l'edificació, té relació directe amb la qualitat i eficiència dels diferents elements que la componen. Quan millor es la qualificació, major es l'estalvi energètic global que pot oferir l'edificació, i més respectuós es també amb el medi ambient la construcció (major ús de materials reciclats o reciclables, o menor ús d'elements o aparells que puguin generar productes derivats nocius per al medi ambient).

Així mateix, l'apartat G3 del QC, exigia com a criteri de solvència tècnica i professional, que es disposessin de certificats acreditatius del compliment de les normes de la qualitat i/o de gestió mediambiental. En concret, disposava que:

Els mòduls prefabricats hauran de disposar d'etiquetatge per qualificació energètica, amb lletra B en calefacció i també lletra B en refrigeració.

Al seu torn, la clàusula 23 del PPT, establí que:

### **23. Etiquetatge energètic**

Els mòduls prefabricats hauran de disposar d'etiquetatge per qualificació energètica, amb lletra B en calefacció i també lletra B en refrigeració.

Arribats a aquest punt, i a tomb de les al·legacions de l'òrgan de contractació sobre l'existència d'avançament, cal recordar que segons l'actual tractament a nivell doctrinal i jurisprudencial de les possibles vulneracions del secret de les proposicions, el fet d'avançar en el sobre B) de la proposició (aspectes de les ofertes a valorar segons els criteris dependents d'un judici de valor) elements que són propis del sobre C) (aspectes de les ofertes a valorar segons els criteris de ponderació automàtica) constitueix un motiu d'incompliment de les regles de

separació de la documentació a incloure en cadascun dels sobres de la proposició que no resulten fútils ni capritxoses, sinó que la normativa de contractació pública així ho exigeix ex articles 139 i 157 de la LCSP i articles 26, 27 i 30.2 del Reial decret 817/2009, de 8 de maig, de desplegament parcial de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic, als efectes de preservar el secret de les proposicions, l'objectivitat i imparcialitat de les valoracions subjectes a un judici de valor i, en definitiva, la igualtat de tracte de les empreses licitadores i la transparència del procediment (entre moltes altres, resolucions 299/2021, 174/2020, 115/2020, 114/2020, 71/2020, 5/2020, 311/2019, 299/2019, 228/2018 i 83//2018 d'aquest Tribunal, 425/2016, 326/2014, del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales -TACRC-, 47/2014, 34/2014, 38/2013, 34/2013 i 8/2013 del Tribunal Administrativo de Recursos Contractuales de Castilla y León, 10/2013 del Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid, i 59/2012, 52/2012, 51/2012, 50/2012 i 9/2012 del Tribunal Administrativo de Recursos Contractuales de la Junta de Andalucía).

Ara bé, la doctrina que inicialment entenia que la simple equivocació en la documentació inclosa en els sobres corresponents comportava l'exclusió directa ha estat modulada i matisada pels diferents tribunals i òrgans resolutoris del recurs especial, en el sentit que no tota equivocació pressuposa l'exclusió de l'empresa licitadora afectada, ja que s'haurà de provar la contaminació que ha provocat i la seva afectació quant al manteniment del secret de les ofertes i a l'objectivitat de la valoració i el tractament igualitari de les empreses licitadores.

En aquests casos, el Tribunal -en la mateixa línia de la resta de tribunals i òrgans administratius resolutoris dels recursos especial en matèria de contractació- està mantenint la manca d'automatisme de l'efecte excoent com a conseqüència del compliment defectuós dels requisits formals de presentació de les ofertes, ja que és necessari que la informació sigui rellevant en el sentit de poder tenir un efecte en el resultat final de la valoració.

Adicionalment, en aquest cas, cal partir de la premissa que els plecs, en no haver estat impugnats en temps i forma i declarades nul·les les seves clàusules i prescripcions, van esdevenir *lex inter partes* i, com a tal llei del contracte, vinculants per a totes les parts, tant les empreses licitadores, que els van acceptar incondicionadament en presentar-se a la licitació ex article 139.1 de la LCSP, com també l'òrgan de contractació, qui no pot desvincular-se'n en el decurs del procediment i ha de vetllar per adjudicar el contracte a qui compleixi les condicions establertes, com a lògic corol·lari de la garantia dels principis d'igualtat de tracte, no discriminació i transparència que proclamen els articles 1 i 132 de la LCSP (entre moltes

altres, resolucions 104/2020, 169/2019, 218/2018 d'aquest Tribunal, que recullen i citen alhora el bagatge doctrinal i jurisprudencial fins aleshores).

Doncs bé, de l'anàlisi del conjunt de previsions dels plecs transcrits que regeixen la licitació, el Tribunal no pot compartir la tesi del recurs. En aquesta licitació s'observa, certament, que l'eficiència energètica era un aspecte substancial en la valoració de les ofertes tècniques licitadores a través de diferents criteris d'adjudicació, però per a cadascun dels aspectes corresponents. Així, pel que fa a la millora relativa a les instal·lacions elèctriques, d'aigua i sanejament a valorar a través de judicis de valor (sobre B), es referia a la proposició tècnica de minoració del consum innecessari i de la despesa energètica i econòmica. Mentre que, per altra banda, els criteris automàtics vinculats a l'eficiència energètica transcrits *ut supra*, únicament es referien exclusivament a valors d'eficiència energètica en il·luminació (VEEI), d'etiquetatge energètic en aparells de climatització, i de qualificació energètica de l'edifici tipus 150 B5.

Així, de l'oferta tècnica formulada per l'empresa recurrent en el sobre B) s'evidencia que, tot i que els plecs exigien una qualificació energètica mínima dels mòduls, efectivament es va facilitar informació sobre la qualificació energètica oferta, el que podria suposar conèixer la puntuació de l'empresa per aquest criteri de manera prèvia a l'obertura del sobre C) (1 punt). I molt més concloent resulta respecte del criteri automàtic del valor d'eficiència energètica en il·luminació, en haver informat d'un valor igual o inferior a 2, el que suposa conèixer anticipadament que en seu de valoració del sobre C) li correspondrien els 4 punts màxims atribuïts al criteri en qüestió.

Ultra això, a la vista de l'expedient s'observa també que l'òrgan de contractació va contestar, en fase de presentació d'ofertes, una consulta formulada per una empresa interessada del contingut de la qual es desprèn que no es podien incloure valors en el sobre B).

L'abast d'aquesta informació avançada a destemps no resulta fútil ni trivial i duu el Tribunal a concloure que va sobrepassar el contingut que s'havia d'incloure en el sobre B) conformement amb la clàusula 11.10 del PCAP i va revelar a destemps aspectes de l'oferta quantificables de forma automàtica a incloure en el sobre C), trencant així el secret de les proposicions i compromentent la valoració objectiva i imparcial de les ofertes per la mesa de contractació.

Tanmateix, i si bé aquest Tribunal ha de desestimar el recurs a la vista de la contaminació produïda respecte de l'oferta de la recurrent, no pot deixar d'indicar que probablement una redacció més clarificadora dels plecs pel que fa a la documentació a aportar en cadascun dels

sobres, amb indicació d'aquella informació que no es podia incloure en cada cas, hagués facilitat als licitadors la preparació de les seves proposicions amb més seguretat.

Així les coses, la conseqüència jurídica de l'exclusió de l'empresa recurrent aplicada per l'òrgan de contractació no s'aprecia errònia ni arbitrària, davant la qual el recurs de ser desestimat, amb confirmació de l'acte impugnat.

D'acord amb l'exposat i vistos els preceptes legals d'aplicació, reunit en sessió, aquest Tribunal

## **ACORDA**

1.- Inadmetre el recurs especial en matèria de contractació interposat per A.M.O., en nom i representació de l'empresa NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR, SL, contra l'informe tècnic de proposta d'exclusió de l'esmentada empresa (recurs N-2021-0485) de l'acord marc per a l'homologació d'empreses proveïdores del transport, subministrament i muntatge/desmuntatge de construccions modulars amb elements prefabricats en règim de lloguer amb opció de compra per als centres educatius gestionats pel CONSORCI D'EDUCACIÓ DE BARCELONA, licitat per l'esmentat consorci (expedient número CEB-2021-42), pel fet de no tractar-se d'un acte susceptible del recurs especial en matèria de contractació.

2.- Desestimar el recurs especial en matèria de contractació interposat per A.M.O., en nom i representació de l'empresa NORMETAL CONSTRUCCIÓN MODULAR, SL, contra l'acord d'exclusió i d'adjudicació (recurs N-2021-0568) de l'acord marc de l'acord marc per a l'homologació d'empreses proveïdores del transport, subministrament i muntatge/desmuntatge de construccions modulars amb elements prefabricats en règim de lloguer amb opció de compra per als centres educatius gestionats pel CONSORCI D'EDUCACIÓ DE BARCELONA, licitat per l'esmentat consorci (expedient número CEB-2021-42), en el sentit indicat en el fonament jurídic sisè.

3.- Declarar que no s'aprecia la concurrència de temeritat o mala fe en la presentació dels recursos, per la qual cosa no escau la imposició de la sanció prevista en l'article 58.2 de la LCSP.

4.- Notificar aquesta resolució a totes les parts.

Aquesta resolució posa fi a la via administrativa i és directament executiva sense perjudici que es pugui interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en el termini de dos mesos, a comptar des de l'endemà de la recepció d'aquesta notificació, de conformitat amb el disposat en els articles 10.1 k) i 46.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, i en l'article 59 de la LCSP.

Aprovat per unanimitat dels membres del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic en la sessió de 9 de novembre de 2022.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez  
Secretària

Carme Lucena Cayuela  
Presidenta