



INFORME SOBRE L'OBERTURA EN ACTE PÚBLIC DE LES PROPOSICIONS QUE ES VALOREN MITJANÇANT JUDICIS DE VALOR

Antecedents

Des de l'entrada en vigor de la Llei 9/2017 de Contractes del Sector Públic (LCSP), el 9 de març de 2018, s'han plantejat diverses consultes a aquesta Direcció General, sobre la possibilitat que l'obertura del sobre "B" –referent a les proposicions subjectes a judicis de valor– no s'hagi de portar a terme en acte públic.

Per aquest motiu, s'emet el següent:

INFORME

L'article 157.4 (LCSP), quan es refereix al procediment obert estableix que en tot cas, l'obertura de l'oferta econòmica es realitzarà en acte públic, excepte quan es prevegi que a la licitació poden utilitzar-se mitjans electrònics.

D'altra banda, l'article 159.4 d) en relació al procediment obert simplificat disposa que en tot cas serà públic l'acte d'obertura dels sobres que continguin la part de l'oferta avaluable a través de criteris quantificables mitjançant la mera aplicació de fórmules establertes als plecs.

La LCSP, per tant, no exigeix en cap cas que l'obertura del sobre B sigui en acte públic.

Pel que fa a la legislació catalana, el Decret-Llei 3/2016 de mesures urgents en matèria de contractació pública, en la regulació de les mesures eficients en el procediment obert, a l'article 8, tampoc estableix que l'obertura del sobre "B" s'hagi de fer en acte públic.

La pràctica de l'obertura en acte públic del sobre amb la proposta subjecta a judici de valor prové d'una norma reglamentària, concretament del 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. El mateix reglament especifica que l'obertura en acte públic, té com a finalitat evitar que l'òrgan de contractació conegui el contingut de l'oferta econòmica i dels criteris valorables per una fórmula, abans d'haver valorat la proposició subjecta a criteris d'adjudicació valorables amb un judici de valor. Aquesta finalitat queda garantida, sempre que en el moment de l'obertura en acte públic de les ofertes econòmiques i valorables mitjançant fórmules, es faci o s'hagi fet pública la valoració de les proposicions del sobre B.

Pel que fa a la garantia de secret de l'oferta, i en l'àmbit de la presumpció de veracitat de l'actuació administrativa, l'obertura per part de la mesa de contractació i la constatació en la corresponent acta del moment d'obertura, entenem que és garantia suficient, més encara si aquesta obertura i tota la tramitació de la licitació es fa electrònicament, tal i com és obligatori a partir de l'entrada en vigor de la LCSP d'acord amb la Disposició Addicional Quinzena.

En aquest sentit cal tenir en compte que els mitjans tecnològics de presentació de proposicions electròniques amb sobre digital, garanteixen el secret de l'oferta i la seva traçabilitat en cas d'obertura inadequada. El fet que la Disposició Addicional Quinzena estableixi l'obligatorietat de la contractació electrònica fa doncs que es plantegi que en molts

casos no sigui necessari que un acte públic formal d'obertura de sobres, atès que ja són els mitjans electrònics els que garanteixen el compliment de les garanties de secret i de que la valoració amb judici de valor sigui prèvia al coneixement del contingut de l'oferta econòmica. El mateix article 157.4 LCSP exclou de l'obligació d'obertura en acte públic, no només el sobre "B", si no també la proposició econòmica quan *"es prevegi que a la licitació poden utilitzar-se mitjans electrònics"*.

L'obligació reglamentària d'obertura pública de les proposicions subjectes a judici de valor entenem que ha quedat plenament superada amb l'entrada en vigor de la LCSP; de fet, el propi concepte d'obertura "en acte públic" entès com una obertura presencial de proposicions desapareix amb la implantació de la contractació electrònica, i la preservació de la garantia de secret de l'oferta i de la valoració prèvia dels criteris de judici de valor no requereix de cap acte presencial i públic, sempre que es puguin garantir per altres mitjans.

Així mateix, seria contrari a una de les finalitats bàsiques de la nova llei, com és la simplificació dels procediments establerta al preàmbul, mantenir una pràctica que únicament allarga els terminis de tramitació i de presa de decisions i que no s'estableix com obligatòria a la llei.

Per tot l'expressat, aquesta Direcció General considera que no és necessària la obertura en acte públic dels sobres que continguin les proposicions que es valorin mitjançant un judici de valor, sempre que es donin les condicions següents:

- Que la licitació sigui electrònica, amb les garanties que estableix la LCSP.
- En cas que no es pugui tramitar electrònicament, que la mesa de contractació acrediti que els sobres corresponents a la valoració per judici de valor s'han oberts amb posterioritat a l'acabament del termini de presentació i que les proposicions s'han valorat i puntuat abans de l'obertura de l'oferta econòmica.
- En qualsevol cas, quan les proposicions i la seva valoració es facin públiques als licitadors abans de l'obertura de les ofertes econòmiques.

Barcelona, 12 d'abril de 2018

Èlia Vilaseca i Arqués

Anna Ciutat i Coronado

Tècnica de la Direcció General de
Contractació Pública

Sub-directora General de Seguiment
i Avaluació de la Contractació Pública