

 **Tribunal Català
de Contractes
del Sector Públic**

Carrer del Foc, 57
08038 Barcelona
Tel. 938 842 038

Barcelona, 21 de febrer de 2024

Resolució: 69/2024 (recurs N-2023-0560)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per A.P.S., en nom i representació de l'empresa BEKODO DATA SERVICES, SL, contra la resolució d'adjudicació del contracte relatiu als serveis de d'anàlisi, desenvolupament, posada en marxa i manteniment de la nova web del Teatre Nacional de Catalunya, SA, que tramita el TEATRE NACIONAL DE CATALUNYA, SA (expedient TNC-2023-126), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. En data 4 de juliol de 2023 es va publicar l'anunci de licitació del contracte de referència en el perfil de contractant del TEATRE NACIONAL DE CATALUNYA, SA (en endavant, TNC o òrgan de contractació), allotjat a 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), entre altra documentació contractual.

El contracte es licita per procediment obert i té un valor estimat de 214.266,67 euros.

SEGON. Van concórrer a la licitació de referència nou empreses, entre elles, BEKODO DATA SERVICES, SL (en endavant, BEKODO o l'empresa recurrent), HILOUD SOLUTIONS, SL (en endavant, HILOUD o l'empresa adjudicatària) i 6TEMS COMUNICACIÓ INTERACTIVA, SL (en endavant, 6TEMS).

En el marc de la valoració de les ofertes, consta que HILOUD i 6TEMS van ser requerides per justificar la viabilitat de la seva oferta pel fet d'incórrer en presumpció de baixa anormal per aplicació dels criteris fixats en l'apartat I del Quadre de Característiques (QC) del PCAP.



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
22/02/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
22/02/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD

Data creació còpia:
22/02/2024 13:30:07

Pàgina 1 de 22



Respecte a la determinació de la presumpta anormalitat de les ofertes, "l'informe de valoració econòmica de la contractació" de data 2 de novembre de 2023 (document núm. 73 de l'expedient de contractació tramès) detalla el següent:

En observació dels diferents preus unitaris i de la puntuació total atorgada a cada empresa sobre les seves ofertes econòmiques, aquest servei tècnic ha detectat que algunes de les ofertes poden presentar uns valors anormalment baixos.

És per això, que en aplicació de l'apartat I del Plec de Clàusules Administratives, en concórrer més de 3 empreses licitadores, es pot considerar anormalment baixa l'oferta que compleixi els dos criteris següents:

1. Que la puntuació que li correspongui a l'oferta econòmica sigui superior en més d'un 10% a la mitjana aritmètica de les puntuacions de totes les ofertes econòmiques presentades.
2. Que la puntuació que li correspongui a la resta de criteris d'adjudicació diferents del preu sigui superior a la suma de la mitjana aritmètica de les puntuacions de les ofertes i la desviació mitjana d'aquestes puntuacions.

En calcular el primer dels criteris anteriors, la Mitjana aritmètica de les puntuacions + un 10% és 37,92. Aquesta Mitjana és superada per les empreses 6TEMS COMUNICACIÓ INTERACTIVA, SL i HILOUD SOLUTIONS, SL.

D'acord amb la clàusula 14.4 del Plec de Clàusules Administratives, aquest Servei eleva a la Mesa de Contractació aquesta informació per tal que requereixi a les empreses esmentades anteriorment perquè justifiquin les seves ofertes i desglossin raonada i detalladament el baix nivell dels preus unitaris ofertats.

A la vista de l'anterior, en data 8 de novembre de 2023, l'òrgan de contractació va efectuar el requeriment a les empreses incurses en presumpció de temeritat segons el previst a l'article 149 de la Llei 9/2017 de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (en endavant, LCSP) (documents núm. 74 i 75 de l'expedient).

TERCER. En data 23 de novembre de 2023, i una vegada enviades les respectives justificacions de les ofertes per part de les empreses (documents núm. 76 i 77 de l'expedient), el TNC va emetre un informe tècnic en què, un cop analitzada la documentació presentada, va entendre suficientment motivades ambdues justificacions, i en proposava l'admissió de les seves ofertes (document núm. 78 de l'expedient).

Posteriorment, en data 27 de novembre de 2023, la mesa de contractació va assumir l'esmentat informe d'anàlisi i va procedir a acceptar les ofertes econòmiques de les dues empreses (document núm. 79 de l'expedient).

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ	Pàgina 2 de 22
		0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	



QUART. En data 28 de novembre de 2023, els serveis tècnics que depenen de l'òrgan de contractació van emetre un nou informe en què proposaven com a adjudicatària l'empresa HILOUD, a la vista de la classificació definitiva d'ofertes (document núm. 80 de l'expedient):

3.- Puntuació total i proposta d'adjudicació

	Suma de les puntuacions amb aplicació de fórmules - Valoració econòmica	Valoració tècnica	TOTAL
Seidor Consulting, SL	35,72	37,45	73,17
OMA TECHNOLOGIES SL	33,73	36,28	70,00
↳ 8tems Comunicació Interactiva, SL	39,85	50,63	90,48
↳ NOW-FOLCH (UTE)	35,07	44,40	79,48
↳ Bekodo Data Services S.L.	28,88	55,33	84,21
EVELB TÉCNICAS Y SISTEMAS SL	32,78	33,27	66,05
Atipus-DigitalofThings (UTE)	30,15	16,54	46,70
↳ HILOUD SOLUTIONS, S.L.	38,55	52,83	91,38
PROMETEO INNOVATIONS S.L.	35,62	13,92	49,54

D'acord amb la classificació anterior, HILOUD va ser requerida per aportar la documentació exigida ex clàusula 15 del PCAP, i d'acord amb l'article 150.2 de la LCSP.

CINQUÈ. En data 1 de desembre de 2023, l'òrgan de contractació va adjudicar el contracte a favor de l'oferta de l'empresa HILOUD.

Aquesta resolució consta tramesa a totes les empreses licitadores el mateix 1 de desembre de 2023. No consten les evidències de la posada a disposició ni de recepció de la mateixa.

La seva publicació en el perfil del contractant es va dur a terme en data 5 de desembre de 2023.

SISÈ. En data 5 de desembre de 2023, BEKODO va presentar al registre electrònic del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (des d'ara, el Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra la resolució d'adjudicació esmentada.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 3 de 22



El recurs es fonamenta, en essència, en el fet que les justificacions donades –per part de HILOUD i 6TEMS- no serien suficients, pel fet que no explicarien com poden mantenir la qualitat del servei i la viabilitat del projecte amb els preus oferts.

Concretament, BEKODO realitza diversos “contrapunts” dels elements de cadascuna de les justificacions de cadascuna de les empreses, i conclou que és necessari *un “examen més profund o una reconsideració de les ofertes presentades”*, ja que podrien haver incorregut en subestimació dels costos reals del projecte, o en una qualitat inferior dels serveis oferts. I, en aquest sentit, destaca que els salaris per als desenvolupadors d’ambdues empreses estaria per sota dels costos laborals al sector TIC segons les dades publicades per l’Institut d’Estadística de Catalunya (IDESCAT), fet que el duu a afirmar que *“el servei prestat per aquestes empreses és econòmicament deficitari, fet que pot afectar tant la qualitat del servei com el d’assegurar un sou digne pels treballadors d’aquestes empreses, sobretot quan el servei el contracta un ens públic”* [sic].

Per tot això, sol·licita *“que no s’avanci en l’adjudicació del contracte fins que es resolguin les qüestions plantejades en aquest recurs”*.

SETÈ. El mateix dia de la presentació del recurs, la Secretaria Tècnica del Tribunal va comunicar-lo a l’òrgan de contractació i va sol·licitar-li la remissió de l’expedient de contractació i l’informe corresponent, d’acord amb la normativa d’aplicació.

VUITÈ. A requeriment de la Secretaria Tècnica del Tribunal i en el termini concedit a l’efecte, en data 5 de desembre de 2023, l’empresa recurrent va esmenar el recurs aportant la documentació relacionada amb la seva representació.

NOVÈ. En data 10 de desembre de 2023, l’òrgan de contractació va trametre l’expedient de contractació i l’informe amb el qual s’oposa al recurs presentat per BEKODO en considerar, en síntesi, que el recurs consisteix en opinions subjectives i no causes legals per impugnar la decisió de l’òrgan de contractació.

Per tot això, conclou que el recurs especial interposat per l’empresa no té arguments fundats, ni constatables, ni cap fonament legal, fet pel qual sol·licita la desestimació del recurs i de la

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 4 de 22



petició de suspensió, així com la no determinació de la suspensió automàtica del procediment de contractació.

DESÈ. Obert el període d'al·legacions a les parts interessades, d'acord amb les dades indicades per l'òrgan de contractació, van fer ús del tràmit les empreses HILOUD i 6TEMS, presentant sengles escrits d'oposició al recurs.

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. Aquest Tribunal resulta competent per conèixer del recurs especial en matèria de contractació, 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.

SEGON. Atès que el contracte impugnat és un contracte de serveis licitat per un poder adjudicador no administració pública (PANAP), i el seu valor estimat s'ha fixat en 214.266,67 euros, cal concloure que és susceptible del recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb l'article 44.1 a) de la LCSP.

TERCER. El recurs presentat per l'actora controverteix formalment "*la resolució amb data 23 de novembre de 2023, per la qual s'accepten com a vàlides les justificacions que les empreses HILOUD i 6TEMS per als preus anormalment baixos de les seves ofertes*" [sic]. Efectivament, els motius d'impugnació pivoten al voltant de la decisió d'admissió de les justificacions d'ambdues propostes –que és, en essència, el contingut de l'informe de 23 de novembre de 2023 que identifica el recurs-. Ara bé, no és menys cert que l'empresa recurrent ha identificat al formulari d'interposició del recurs com a acte impugnat l'adjudicació.

Per tant, per bé que el recurs discuteix, fonamentalment, l'acceptació de la justificació de la temeritat de l'oferta de l'empresa adjudicatària i de l'empresa classificada en segona posició, aquest es dirigeix contra la resolució d'adjudicació del contracte de referència, que és un acte objecte del recurs especial en matèria de contractació segons l'article 44.2.c) de la LCSP.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 5 de 22



Atenent que la impugnació va dirigida contra l'acte d'adjudicació del contracte, la seva interposició produeix *ope legis* l'efecte de suspendre-la automàticament, d'acord amb els articles 53 de la LCSP i 21.3 del RD 814/2015, sense que calgui el pronunciament exprés d'aquest Tribunal.

QUART. El Tribunal aprecia en la part recurrent drets i interessos afectats per l'acte impugnat i, per tant, la necessària legitimació activa per interposar el recurs, d'acord amb els articles 48 de la LCSP i 16 del Decret 221/2013. En concret, i malgrat haver estat classificada en tercera posició, del recurs es desprèn que acciona contra l'admissió de les justificacions de l'empresa adjudicatària, i de l'empresa classificada en segon lloc, fet pel qual d'acceptar-se les seves pretensions, optaria a l'adjudicació del contracte.

La seva representació també ha quedat acreditada per actuar en aquest procediment de recurs, de conformitat amb l'article 51.1 a) de la LCSP.

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.

Pel que fa a la formació de l'expedient de contractació als efectes del recurs, el Tribunal considera avinent reiterar l'obligació dels òrgans de contractació, conformement amb l'article 22.4 del Decret 221/2013, relatives al fet que la tramesa de l'expedient de contractació ha de ser completa i comprendre tots i cadascun dels tràmits i documentació que el conformen ordenats cronològicament, incloses totes les notificacions electròniques, publicacions i la resta de comunicacions efectuades.

SISÈ. Amb caràcter previ a l'anàlisi del fons de l'assumpte, i tota vegada que aquest versa sobre la justificació i anàlisi de la documentació relativa a l'anormalitat de dues de les empreses licitadores, cal partir del fet que la figura de l'oferta presumptament anormal o desproporcionada és una excepció al principi d'adjudicació del contracte a l'oferta econòmicament més avantatjosa, de manera que el legislador europeu de manera restrictiva assenyalava que només es podrà rebutjar l'oferta en el supòsit que els documents aportats no expliquin satisfactòriament el baix nivell dels preus o costos proposats (article 69.3 de la

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 6 de 22



Directiva 2014/24/UE, del Parlament europeu i del Consell de 16 de febrer de 2014 sobre contractació pública i per la que es deroga la Directiva 2004/18/CE).

En aquest sentit, i als efectes de l'enjudiciament, resulta cabdal la doctrina que s'ha pronunciat al respecte, en especial, cal portar a col·lació per la seva contundència la Resolució núm. 825/2019 del TACRC en afirmar que el procediment de justificació (el subratllat és nostre):

“debe estar dirigido exclusivamente a despejar las posibles dudas que pudiera haber al respecto, sin que sea necesario que por parte del licitador se proceda al desglose de la oferta económica, ni a una acreditación exhaustiva de los distintos componentes de la misma, sino que basta con que ofrezca al órgano de contratación argumentos que permitan explicar la viabilidad y seriedad de la oferta”.

Fetes les apreciacions anteriors, l'article 1 de la LCSP obliga en els procediments de contractació a assegurar la selecció de l'oferta econòmicament més avantatjosa, en connexió amb l'objectiu d'estabilitat pressupostària i control de la despesa i una utilització eficient dels fons públics, salvant el cas que, d'acord amb l'article 149 de la mateixa LCSP, es pugui estimar que l'oferta no pot ser complerta com a conseqüència de la inclusió de valors anormals o desproporcionats (per totes, les resolucions 324/2023, 162/2023, 71/2023, 49/2023, 64/2022, 55/2020, 396/2019, 20/2018, 180/2017).

Ara bé, al seu torn, en aquest àmbit cal defugir de qualsevol automatisme d'exclusió. La presumpció d'anormalitat o desproporció d'una oferta econòmica té per finalitat evitar que les ofertes es puguin rebutjar sense la comprovació prèvia de la possibilitat del seu compliment, mitjançant la instrucció d'un expedient contradictori formal dins del procediment de contractació que satisfaci, no només aquest principi de contradicció escoltant la part afectada, sinó també els principis de lliure concurrència, no discriminació i transparència que han de regir la seva tramitació (per totes, les resolucions 37/2024, 388/2023, 88/2023, 268/2022, 94/2019, 25/2019, 292/2018 i 218/2018, amb cita de doctrina anterior i de les sentències del TS de 15 de maig de 2008, 27 de novembre de 2001, 18 de juny de 1991, 22 de juny de 1989 i 10 de febrer de 1982).

Així, l'apreciació de si és possible o no el compliment de la proposició ha de ser conseqüència d'una valoració dels diferents elements que concorren en l'oferta, les concretes circumstàncies de l'empresa licitadora, la justificació aportada i l'assessorament tècnic rebut, cap dels quals té caràcter vinculant per a l'òrgan de contractació (entre d'altres, les resolucions 30/2022,

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 7 de 22



299/2018, 114/2018, 68/2017 i 213/2015, la Resolució 862/2015 del TACRC i la Resolució 58/2011 del Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid - TACPCM-).

Ultra això, la doctrina i la jurisprudència són constants a l'hora de considerar que, en els supòsits d'admissió o conformitat amb l'oferta i la seva justificació, no es requereix especialment que s'explicitin de manera exhaustiva els motius de l'acceptació, sinó de proveir l'òrgan de contractació d'arguments que el permetin arribar a la convicció que es pot dur a terme (entre moltes altres, les resolucions 89/2023, 330/2022, 345/2021, 247/2020, 31/2020, 69/2019 d'aquest Tribunal i 112/2017, 1013/2015, 513/2015, 60/2015 i 826/2014 del TACRC), tenint l'obligació de motivació en aquests casos un abast limitat (Sentència del TJUE de 4 de juliol de 2017, T-392/15, apartats 93 i 94) però, en tot cas, la motivació ha d'existir i ser suficient.

Al seu torn, l'assessorament tècnic que l'òrgan de contractació ha de procurar-se segons l'article 149.4 de la LCSP no és tampoc un simple formalisme legal sinó que serveix com a base per garantir els drets dels licitadors, doncs ningú millor que els serveis tècnics saben com és l'oferta i les necessitats de la contractació i, donada la seva experiència, poden saber si una oferta es pot arribar a complir tècnicament (entre altres, les resolucions 323/2023, 49/2023, 14/2019, 89/2017, 68/2017, 169/2016 i 160/2016).

Dit tot això, en supòsits com el present, la funció d'aquest Tribunal, en el benentès de comprovar-se que s'ha seguit el tràmit contradictori exigint en l'article 149 de la LCSP, queda circumscrita a revisar el compliment de les formalitats legals i comprovar que la decisió de l'òrgan de contractació està motivada de forma racional i raonable, excloent així qualsevol possibilitat d'arbitrarietat, sense que això impliqui substituir el judici tècnic de l'informe, ni la decisió sobre el possible compliment o no de les ofertes (en aquest sentit, entre d'altres, les resolucions 604/2023, 367/2020, 35/2020, 316/2019 i la Resolució 156/2013 del TACPCM).

Aquest informe ha d'estar motivat i raonat, i aquesta motivació pot ser succinta però en tot cas ha de ser suficient, en el sentit de donar a conèixer els motius concrets en els termes de l'article 149.4 de la LCSP, per tal que pugui ser confrontat per l'òrgan de contractació a l'hora de prendre la decisió (Sentència del TJUE de 21 de maig de 2008, assumpte T-495/2004). Amb paraules del TACRC en la Resolució núm. 416/2013 portant a col·lació d'anteriors:

"... no precisa ser un razonamiento exhaustivo y pormenorizado en todos los aspectos y perspectivas, bastando con que sea racional y suficiente, así como su extensión de amplitud



Doc. original signat per:
Maria Angels Alonso Rodríguez
22/02/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
22/02/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD

Data creació còpia:
22/02/2024 13:30:07

Pàgina 8 de 22



bastante para que los interesados tengan el debido conocimiento de los motivos del acto para poder defender sus derechos e intereses, pudiendo ser los motivos de hecho y de derecho sucintos siempre que sean suficientes, como así lo declara tanto el Tribunal Constitucional como el Tribunal Supremo (por todas STC 37/1982, de 16 junio, SSTS de 9 junio 1986, 31 de octubre de 1995, 20 de enero 1998, 11 y 13 de febrero, 9 de marzo 1998, 25 de mayo 1998, 15 de junio de 1998, 19 de febrero 1999, 5 de mayo de 1999 y 13 enero 2000)" (el subratllat és nostre).

Ultra això, en l'anàlisi dels aspectes tècnics, aquest Tribunal ha d'estar a allò constatat per l'òrgan de contractació atès que els actes dels òrgans de contractació disposen de la presumpció de validesa, certesa, legalitat i encert, tret de prova en contra, com ha indicat aquest Tribunal en nombroses ocasions (per totes, les resolucions 70/2020, 65/2020, 48/2020). També la doctrina és constant a l'hora d'assenyalar el valor dels informes tècnics emesos en el marc del procediment, que serveixen de base i motivació a l'òrgan resolutori. Així, per totes, les resolucions del TACRC 520/2017, 448/2016 i 456/2015, afirmant aquesta darrera, en particular, que:

"Los informes técnicos están dotados de una presunción de acierto y veracidad por la cualificación técnica de quienes los emiten y solo cabe frente a ellos una prueba suficiente de que son manifiestamente erróneos o se han dictado en clara discriminación de los licitadores. (.../...) para decidir y resolver el recurso, al tratarse de una cuestión puramente técnica, el contenido del Informe técnico evacuado en el seno del procedimiento, y que posteriormente sirve de base al órgano resolutorio, la solución a esa cuestión se tiene que decidir de acuerdo con criterios técnicos, que no pueden ser otros que los contenidos en el Informe técnico, y en cuya materia por razones obvias, al no estar ante una cuestión propiamente jurídica, ya afecte a normas de competencia o de procedimiento, este Tribunal no tiene competencia material para decidir con un criterio propio, que no sea el ofrecido por el órgano técnico ya citado. Sin que en el contenido del Informe técnico, ya a la postre, en la resolución recurrida, se aprecie adicionalmente error material, ni arbitrariedad o discriminación."

En el mateix sentit, s'ha pronunciat també aquest Tribunal en les seves resolucions 170/2017, 51/2017, 96/2016 i 80/2016.

Així, si no hi ha cap indicati d'arbitrarietat, error o manca de força en les argumentacions, aquest Tribunal no pot entrar a substituir els criteris tècnics amb criteris jurídics, sempre que es compleixin amb les formalitats jurídiques, l'apreciació de la inviabilitat de l'oferta estigui

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 9 de 22



motivada i resulti racional i raonable (per totes, les resolucions 14/2019, 299/2018, 114/2018, 20/2018 i 62/2015 d'aquest Tribunal).

Finalment, cal recordar també que el grau de desviació de l'oferta respecte del llindar de temeritat, tot i no ser determinant per si mateix, sí és un element indiciari (resolucions 42/2022, 299/2018, 20/2018 i 68/2017 del Tribunal, per totes) que obliga a què l'exhaustivitat de la justificació aportada de l'oferta en presumpció de temeritat ha de ser major com més rellevant és la baixa detectada (també per totes, les resolucions 822/2017, 328/2017, 1061/2015 i 414/2014 del TACRC), per tant, de ser petita aquesta desviació –com la de l'UTE adjudicatària-, la justificació a efectuar tampoc ha de ser extensa sinó el suficient per a poder a convèncer a l'òrgan de contractació de la viabilitat del contracte.


SETÈ. Entrant al fons de l'assumpte, com a únic motiu del recurs **BEKODO** acciona contra les justificacions presentades per les empreses HILOUD i 6TEMS en la peça separada d'anàlisi de la presumpta temeritat, i contra l'anàlisi efectuat per l'òrgan de les mateixes. Per tant, escau a aquest Tribunal enjudiciar si, a la vista de les justificacions presentades per HILOUD i 6TEMS, l'acceptació de les justificacions per part de l'òrgan de contractació és ajustada a dret.

Per tal d'efectuar l'enjudiciament del tema cal analitzar, en primer terme, la peça separada d'anàlisi de la baixa desproporcionada de les ofertes. En concret, consta que l'òrgan de contractació va calcular la mitjana aritmètica de les nou licitadores que es van presentar a la licitació, resultant que HILOUD i 6TEMS estaven per sobre del límit del valor anormal per aplicació de les previsions acumulatives de la clàusula I del QC del PCAP que regeix la licitació i, per tant, es van situar dins del llindar d'oferta presumptament anormal. La clàusula I del QC del PCAP estableix el següent:

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 10 de 22



La determinació de les ofertes que presentin uns valors anormalment baixos s'ha de dur a terme en funció dels límits i paràmetres objectius establerts a continuació.

- a. Si hi concorre una empresa licitadora, es considera anormalment baixa l'oferta que compleixi els dos criteris següents:
 - 1. Que l'oferta econòmica sigui un 25% més baixa que el pressupost base de licitació.
 - 2. Que la puntuació que li correspongui a la resta de criteris d'adjudicació diferents del preu sigui superior al 90% de la puntuació total establerta al Plec de Clàusules Administratives Particulars.
- b. Si hi concorren dues empreses licitadores, es considera anormalment baixa l'oferta que compleixi els dos criteris següents:
 - 1. Que la puntuació que li correspongui a l'oferta econòmica sigui superior en més d'un 20% a la de l'altra oferta.
 - 2. Que la puntuació que li correspongui a la resta de criteris d'adjudicació diferents del preu sigui superior en més d'un 20% a la puntuació més baixa.
-  c. Si hi concorren tres o més empreses licitadores, es considera anormalment baixa l'oferta que compleixi els dos criteris següents:
 - 1. Que la puntuació que li correspongui a l'oferta econòmica sigui superior en més d'un 10% a la mitjana aritmètica de les puntuacions de totes les ofertes econòmiques presentades.
 - 2. Que la puntuació que li correspongui a la resta de criteris d'adjudicació diferents del preu sigui superior a la suma de la mitjana aritmètica de les puntuacions de les ofertes i la desviació mitjana d'aquestes puntuacions.

Per calcular la desviació mitjana de les puntuacions s'obté, per a cada oferta, el valor absolut de la diferència entre la puntuació i la mitjana aritmètica de les puntuacions de totes les ofertes. La desviació mitjana de les puntuacions és igual a la mitjana aritmètica d'aquests valors absoluts.

En aplicació de les regles anteriors, consta que l'informe dels serveis tècnics del TNC de 2 de novembre de 2023 (document núm. 73 de l'expedient tramès), va advertir que les propostes de HILOUD i 6TEMS es trobaven en presumpció d'anormalitat tota vegada que *"En calcular el primer dels criteris anteriors, la Mitjana aritmètica de les puntuacions + un 10% és 37,92. Aquesta Mitjana és superada per les empreses 6TEMS COMUNICACIÓ INTERACTIVA, SL i HILOUD SOLUTIONS, SL."*

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 11 de 22

El total de la suma de les puntuacions obtingudes dels criteris automàtics valorables mitjançant l'aplicació de fórmules és el següent:

	Suma de les puntuacions amb aplicació de fórmules - Valoració econòmica
Seidor Consulting, SL	35,72
OMA TECHNOLOGIES SL	33,73
6tems Comunicació Interactiva, SL	39,85
NOW-FOLCH (UTE)	35,07
Bekodo Data Services S.L.	28,88
EVELB TÉCNICAS Y SISTEMAS SL	32,78
Atipus-DigitalofThings (UTE)	30,15
HILOUD SOLUTIONS, S.L	38,55
PROMETEO INNOVATIONS S.L.	35,62

En conseqüència, i d'acord amb les conclusions de l'esmentat informe, la mesa de contractació va acordar requerir les empreses HILOUD i 6TEMS "per tal que ens feu arribar la justificació de la vostra oferta econòmica i desglosseu raonada i detalladament el baix nivell dels preus unitaris ofertats." (documents núm. 74 i 75 de l'expedient).

En aquest punt, es constata que el TNC va efectuar un requeriment genèric, tota vegada que aquest es va limitar a sol·licitar una justificació raonada i detallada del baix nivell de preus, sense més. Malgrat l'anterior, tant 6TEMS com HILOUD van presentar justificacions de les seves respectives proposicions.

En concret, HILOUD argumenta l'estalvi de la seva oferta, en síntesi, en base a múltiples factors com: i) la reducció de costos d'acord a factors com l'ús de tecnologies que permeten incrementar la productivitat i l'eficiència, economies d'escala i ús de personal tècnic ja integrat a l'empresa que elimina la necessitat de destinar despeses addicionals a la seguretat social; ii) l'experiència en projectes similars, que afirma li permet reduir el marge de benefici; iii) que els preus oferts reflecteixen tarifes estàndards de mercat, tenint en compte que l'elevada productivitat de l'empresa permet ajustar eficientment les hores de dedicació del personal, i sempre respectant el conveni col·lectiu d'aplicació; iv) l'adopció de solucions tècniques i organitzatives implementades en altres clients, i més específicament, en projectes amb programació "Drupal"; v) la reducció de costos i del benefici obtingut, atenent al baix cost del lloguer de l'oficina, l'estructura d'empresa àgil i lleugera, la versatilitat del personal i la condició d'empresa en creixement, la qual permet una visió estratègica que inclou la reducció de beneficis (document núm. 77 de l'expedient).





Al seu torn, 6TEMS posa en valor la capacitat de l'empresa i equip, la tecnologia emprada, l'experiència prèvia en treballs similar i l'ús de gestor de continguts wordpress, i, amb caràcter més particular destaca: i) un resum anual i de la situació econòmica i financera de l'empresa, on posa en valor la solvència econòmica de l'empresa davant la manca de "compromisos bancaris"; ii) un anàlisi del projecte i anàlisi econòmic de desenvolupament on, en essència, informa que a partir de l'experiència en projectes que similars ha realitzat una revisió de projectes per tal de buscar mòduls o funcionalitats que resolen certes necessitats del projecte en estudi, i informa l'estimació d'hores dels treballs a realitzar, amb un desglossament dels preus hora del personal que ha aplicat en la confecció de l'oferta –que afirma estan per sobre del mínim exigint pel conveni col·lectiu del sector-, així com l'aportació d'un pla de temporalitat d'execució dels treballs; iii) un apartat d'altres costos indirectes i benefici; iv) un apartat d'aspectes relacionats amb la justificació dels costos, que segueix l'esquema de l'article 149.4 de la LCSP –estalvi en el projecte per via de l'experiència, agilitat en els processos de maquetació, un preu/hora competitiu, innovació i originalitat de la proposta per via de la metodologia de desenvolupament escollida- (document núm. 76 de l'expedient).

Ambdues justificacions van ser analitzades en l'informe tècnic de valoració de data 23 de novembre de 2023 on consten els motius de l'acceptació de les mateixes (document núm. 78 de l'expedient), en els termes següents:

Avaluació de l'informe justificatiu enviat per 6TEMS COMUNICACIÓ INTERACTIVA, SL

L'empresa va fer arribar la seva justificació en temps i forma. Basa el seu informe justificatiu en els següents punts:

- Estructura Empresarial Familiar i Sinergies: L'estructura familiar de 6TEMS i les seves sinergies amb altres empreses com DUCFORM i entitats d'exportació internacional aporten una base sòlida i una xarxa de suport empresarial. Això reflecteix una estabilitat i una experiència acumulada que beneficia els seus projectes.
- Ubicació i Propietat d'Instal·lacions: Al ser les instal·lacions de propietat familiar, 6TEMS es beneficia d'una reducció significativa en costos fixos, com els despeses de lloguer, el que li permet ser més competitiu en termes de costos operatius.
- Estructura de Costos i Externalització: L'empresa optimitza els seus recursos al no comptar directament amb personal per a tasques de control fiscal, laboral i administratiu, externalitzant aquestes funcions. Això permet una estructura de costos més eficient i flexible.
- Absència de Compromisos Bancaris: La falta de deutes o compromisos financers amb bancs proporciona a 6TEMS una major llibertat financera i estabilitat, el que és crucial per a la seva sostenibilitat i creixement a llarg termini.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 13 de 22



- **Enfocament en el Projecte del Teatre Nacional de Catalunya:** La metodologia de treball de 6TEMS, basada en l'experiència prèvia i en un sistema de Design System, assegura una implementació eficient i de qualitat per al projecte web del Teatre Nacional de Catalunya.
- **Optimització de Recursos en el Desenvolupament Web:** La utilització d'un Design System i la valoració de la maquetació segons l'estructura del projecte permeten a 6TEMS optimitzar recursos, reduir temps i costos en disseny i implementació.
- **Planificació i Gestió de Projectes:** L'experiència de 6TEMS en la gestió de projectes similars i la seva capacitat per a realitzar seguiments i anàlisis detallats garanteixen l'eficàcia i l'èxit del projecte.
- **Serveis Complementaris i Manteniment:** L'oferta de serveis de manteniment i monitorització 24/7, juntament amb el manteniment correctiu i evolutiu, assegura un suport continu i de qualitat per al projecte.
- **Costos Indirectes i Benefici:** La inclusió d'un marge per a costos indirectes i beneficis en la seva estructura de preus reflecteix una planificació financera prudent i realista.
- **Assegurança de Responsabilitat Civil:** La cobertura d'assegurança de 6TEMS transmet confiança i seguretat als seus clients, protegint tant a l'empresa com als seus clients davant possibles contingències.
- **Capacitat i Compromís de l'Equip:** El compromís i la capacitat de l'equip de 6TEMS per a dur a terme projectes d'alta qualitat reflecteixen la seva competència i dedicació a l'èxit del projecte del Teatre Nacional de Catalunya.
- **Viabilitat Empresarial i Estabilitat:** La solidesa financera de 6TEMS, lliure de càrregues bancàries i amb una cartera de clients estable, assegura la seva viabilitat i capacitat per a enfrontar imprevistos.
- **Innovació i Originalitat en Solucions:** L'adopció de metodologies innovadores com l'ús de Design System i Wireframes posiciona a 6TEMS com un líder en solucions creatives i efectives en el desenvolupament web.
- **Competitivitat en Preus:** Malgrat la seva alta qualitat i enfocament innovador, 6TEMS manté una estructura de preus competitiva, el que beneficia als seus clients sense comprometre la qualitat del servei.
- **Planificació i Organització Efectiva:** La metodologia de planificació i organització de 6TEMS garanteix l'eficiència i efectivitat en la gestió de projectes, assegurant l'entrega a temps i dins del pressupost.

Aquestes justificacions destaquen la fortalesa, eficiència, i enfocament innovador de 6TEMS, subratllant la seva capacitat per oferir serveis d'alta qualitat de manera competitiva i sostenible.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 14 de 22



Avaluació de l'informe justificatiu enviat per HILOUD SOLUTIONS, SL

L'empresa va fer arribar la seva justificació en temps i forma. Basa el seu informe justificatiu en els següents punts:

- Absència de Preus Estandarditzats en Serveis Digitals: Reconeixen que en el sector de serveis digitals no existeixen preus estandarditzats, la qual cosa permet una major flexibilitat en la determinació de costos.
- Factors en la Determinació de Preus: Consideren elements com la tecnologia desenvolupada, la innovació tecnològica, el marge de benefici desitjat i **la rellevància estratègica del projecte per a l'empresa.**
- **Objectiu d'Expansió Empresarial:** L'oferta econòmica es basa en l'estratègia d'expansió de l'empresa, buscant més aviat ampliar el seu portafolis de projectes i no un marge de benefici elevat.
- Eficiència i Automatització: Apliquen tecnologies avançades per a l'automatització de processos, la qual cosa els permet estalviar temps i recursos, reduint així els costos.
- Optimització de Recursos i Coordinació Efectiva: L'empresa utilitza una gestió eficient de recursos i assigna un Gestor de Projecte per a cada contracte, millorant la coordinació i eficiència de l'equip.
- Especialització del Treball: Cada membre de l'equip és expert en la seva àrea, la qual cosa augmenta la productivitat i eficiència en les seves respectives tasques.
- Gestió Eficient de Recursos Humans: La habilitat per mobilitzar a professionals experimentats sense incórrer en costos addicionals de seguretat social contribueix a un pressupost competitiu.
- Experiència i Cohesió de l'Equip: L'experiència prèvia i la bona dinàmica de treball en equip faciliten una execució més eficient del projecte.
- Economies d'Escala: La gestió simultània de diversos projectes permet diluir els costos fixos i oferir preus més competitius.
- Adopció de Metodologies Àgils (Scrum): La utilització de metodologies àgils permet una gestió de projecte flexible i eficient, optimitzant temps i recursos.
- Certificació Professional Scrum Master II: Garanteix la correcta aplicació de la metodologia Scrum, millorant la productivitat i eficàcia de l'equip.
- Ús d'Eines Tècniques Específiques: L'ús d'eines com Jira, GIT, Pipelines i Integració continua millora la productivitat i eficiència en el desenvolupament del projecte.
- Baix Cost en Adquisició de Programari i Maquinari: Ja posseeixen el programari i maquinari necessaris, la qual cosa elimina costos addicionals en aquestes partides.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 15 de 22



- Experiència en Drupal: Posseeixen una àmplia experiència i competència en la programació amb Drupal, la qual cosa els permet una execució eficient i efectiva del projecte.
- Ubicació Estratègica de l'Oficina i Baixos Despeses Generals: La ubicació de la seva oficina a Reus els permet mantenir baixos els costos generals, especialment en comparació amb empreses situades en grans ciutats.
- Compliment del Conveni Col·lectiu i Estructura de Costos: Segueixen el "Conveni col·lectiu del comerç de Catalunya" i han detallat una estructura de costos basada en hores estimades i preus per hora per a cada aspecte del projecte.
- Compromís amb l'Eficiència i Optimització de Recursos: El seu enfocament en l'eficiència operativa, l'ús de tecnologies avançades i l'optimització de recursos els permet oferir un servei d'alta qualitat a un preu competitiu.
- Estratègia de Reducció de Beneficis a Curt Termini: Opten per reduir els seus marges de benefici en el curt termini com a part d'una estratègia de creixement i expansió empresarial.

HILOUD SOLUTIONS, S.L. justifica la seva oferta econòmica a través d'una combinació d'eficiències operatives, estratègies de gestió de recursos, experiència tècnica i una estratègia empresarial enfocada en l'expansió i el creixement a llarg termini més que en beneficis a curt termini.

En aquest punt, i a la vista de tot l'anterior, **BEKODO** considera que les justificacions aportades per ambdues empreses no explicarien de manera convincent com es mantindria la qualitat del servei i la viabilitat del projecte amb les baixes ofertes, d'acord amb els diversos "contrapunts" que ha realitzat respecte la justificació de cada empresa:

Per 6TEMS Comunicació Interactiva SL:

- **Justificació:** Estructura Empresarial Familiar i Sinergies
- **Contrapunt:** Malgrat l'eficiència d'una estructura familiar, pot faltar diversitat en l'experiència i competències, la qual cosa podria afectar la qualitat del servei.
- **Justificació:** Ubicació i Propietat d'Instal·lacions
- **Contrapunt:** La propietat de les instal·lacions no necessàriament implica una reducció de costos que justifiqui una oferta tan baixa, especialment en el sector tecnològic on els costos d'operació poden ser elevats.
- **Justificació:** Estructura de Costos i Externalització
- **Contrapunt:** L'externalització pot comprometre la qualitat i coherència del treball, ja que el control sobre el personal externalitzat és generalment menor.
- **Justificació:** Absència de Compromisos Bancaris
- **Contrapunt:** La manca de deutes no és un indicador fiable de la capacitat de l'empresa per oferir serveis a un cost tan baix, ja que no té relació directa amb els costos operatius.
- **Justificació:** Enfocament en el Projecte del Teatre Nacional de Catalunya
- **Contrapunt:** Un enfocament exclusiu en un projecte pot limitar la capacitat de resposta i adaptació a canvis imprevistos o a necessitats addicionals.



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
22/02/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
22/02/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD

Data creació còpia:
22/02/2024 13:30:07

Pàgina 16 de 22

Per HILOUD SOLUTIONS SL:

- **Justificació:** Absència de Preus Estandarditzats en Serveis Digitals
- **Contrapunt:** Encara que els serveis digitals puguin ser flexibles en preus, una oferta significativament inferior a la norma de mercat pot indicar un subestímació dels costos reals o una qualitat inferior dels serveis.

- **Justificació:** Factors en la Determinació de Preus
- **Contrapunt:** La tecnologia i la innovació són, de fet, factors que sovint incrementen el cost, no el redueixen, donat que requereixen inversió contínua en R+D.

- **Justificació:** Objectiu d'Expansió Empresarial
- **Contrapunt:** L'expansió empresarial no hauria de realitzar-se a costa de la sostenibilitat financera ni de la qualitat dels serveis oferts.

- **Justificació:** Eficiència i Automatització
- **Contrapunt:** Tot i que l'automatització pot millorar l'eficiència, la implementació inicial i el manteniment de la tecnologia avançada poden ser costosos.

- **Justificació:** Especialització del Treball
- **Contrapunt:** L'especialització pot conduir a majors costos, donada la necessitat de professionals altament qualificats, que generalment tenen un cost més alt.

- **Justificació:** Economies d'Escala
- **Contrapunt:** Gestionar múltiples projectes simultàniament pot comprometre la qualitat i atenció dedicada a cada projecte individual.

- **Justificació:** Adopció de Metodologies Àgils (Scrum)
- **Contrapunt:** Encara que aquestes metodologies poden millorar l'eficiència, també requereixen professionals altament qualificats i entrenats, el que pot incrementar els costos.

Corol·lari a tot l'anterior, BEKODO sosté que les baixes podrien obeir a una subestímació dels costos reals del projecte o a una qualitat inferior dels serveis oferts, entén que seria necessari *"un examen més profund o d'una reconsideració de les ofertes presentades"*.

I finalment, també ha afegit que el servei prestat és econòmicament deficitari, en tant que el preu/hora de desenvolupador ofert per ambdues empreses (de 30 i 30,6 euros), està per sota del preu/hora de costos laborals al sector TIC segons les dades publicades per l'IDESCAT, fet que podria *"afectar tant la qualitat del servei com el d'assegurar un sou digne pels treballadors d'aquestes empreses"*:

Indicadors de conjuntura econòmica → Treball

Cost laboral per hora efectiva. Per sectors d'activitat i sectors específics Valor: Cost total per hora

Darrer període Descarregar

Cost laboral per hora efectiva. Per sectors d'activitat i sectors específics							
Catalunya							
Valor: Cost total per hora							
	Total	Indústria	Construcció	Serveis	Turisme	Cultura	TIC
T2/2023	25,3	28,1	24,6	24,8	19,7	27,1	34,1
T1/2023	23,0	24,7	21,2	22,8	19,1	24,7	31,1
T4/2022	25,2	28,0	25,2	24,7	20,9	27,5	35,7
T3/2022	24,4	27,0	23,1	24,0	17,8	26,8	35,6
T2/2022	23,7	26,2	22,8	23,2	18,0	26,2	33,4
T1/2022	22,2	23,4	20,2	22,0	18,2	24,5	28,9

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
	Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD		Pàgina 17 de 22



Tribunal Català
de Contractes
del Sector Públic

Per contra, el **TNC** s'oposa a la tesi del recurs, en considerar que:

- 1) Que ha seguit escrupolosament el procediment establert en l'article 149 de la LCSP, en què s'indica que és l'òrgan de contractació qui decideix, amb l'assessorament tècnic de la unitat promotora, si accepta l'oferta perquè la considera viable o la rebutja en el cas contrari.
- 2) Que els "contrapunts" indicats per l'empresa recurrent són opinions subjectives i no causes legals per impugnar la decisió de l'òrgan de contractació, i al respecte informa que els òrgans de contractació no poden presumir l'incompliment del contracte per part de l'empresa adjudicatària amb arguments infundats o fets que no siguin constatables.
- 3) Sobre l'afirmació de l'empresa recurrent que el preu/hora de desenvolupador està per sota del preu/hora de costos laborals al sector TIC segons les dades de l'IDESCAT, informa que el cost total per hora pels serveis de TIC indicat a l'IDESCAT no es desglossa pels serveis prestats, fet pel qual el preu que ha de servir de base per a la licitació ha de ser el corresponent a la categoria de dissenyador de pàgina web segons el conveni col·lectiu de referència, tenint en compte que no tots els serveis que proporciona el departament TIC tenen la mateixa naturalesa i complexitat.

I, d'acord amb l'anterior, informa que els preus/hora pel servei de manteniment correctiu i evolutiu oferts per 6TEMS i HILOUD estan per sobre del fixat pel Conveni Col·lectiu Estatal d'Empreses de Consultoria, Tecnologies de la Informació i Estudis de Mercat i de l'Opinió Pública, publicat en el Butlletí Oficial de l'Estat el 26 de juliol de 2023.

- 4) Sobre l'afirmació que de les ofertes en resulta que és deficitari el servei, i que es veuria afectada la qualitat i els salaris del personal de l'empresa adjudicatària, informa que únicament es sol·licitava una figura de cap de projecte amb 5 anys d'experiència, d'acord amb l'apartat G2 del QC del PCAP.
- 5) Que l'empresa recurrent també va resultar incursa en presumpció d'oferta tècnica anormal aplicant els criteris establerts, si bé afirma que no va ser requerida com les altres dues empreses ja que només presentava aquesta presumpció en l'oferta tècnica, no pas en l'oferta global presentada.



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
22/02/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
22/02/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD

Data creació còpia:
22/02/2024 13:30:07

Pàgina 18 de 22



I en el tràmit d'al·legacions, l'empresa **HILOUD** ha defensat la viabilitat econòmica i l'alt estàndard de qualitat i eficiència de la seva proposta, i en aquest sentit considera que la justificació presentada va ser exhaustiva, detallant com es mantindria la qualitat i viabilitat amb els preus oferts, fet pel qual va ser acceptada pels serveis tècnics del TNC.

En base a l'anterior, i més enllà d'aportar de nou amb l'escrit d'al·legacions l'informe de justificació presentat, s'oposa als diversos "contrapunts" realitzats per BEKODO, en catalogar-los de "*suposicions que reflecteixen una tendència a l'especulació més que a una valoració basada en dades concretes i fets demostrables, fet que no proporcionaria una base sòlida per qüestionar la justificació presentada*". En concret: i) nega la idea d'una "norma de mercat" en termes de preus, que afirma és inherentment contradictòria amb la naturalesa adaptable dels serveis digitals; ii) que una selecció estratègica de la tecnologia i la innovació redueixen els costos globals dels contractes; iii) que l'expansió empresarial de HILOUD no compromet la sostenibilitat financera ni la qualitat dels serveis. Al respecte, considera que els comptes anuals de l'empresa mostren clarament la sostenibilitat financera i la capacitat per dur a terme projectes d'expansió sense comprometre aquest aspecte; iv) que els costos inicials d'implementació i manteniment de tecnologies automatitzades són inversions a llarg termini que es compensen en múltiples projectes; v) que l'especialització de l'equip contribueix a l'eficiència general del projecte, el que resulta en una reducció dels costos totals; vi) que les economies d'escala de HILOUD no són una qüestió de reduir costos a costa de la qualitat, sinó d'aprofitar l'eficiència operativa per oferir serveis de més alta qualitat a preus més competitius.

I referent a l'al·legació que la remuneració per als desenvolupador està sota el preu/hora al sector TIC segons dades de l'IDESCAT, nega que aquesta informació sigui vinculant, en recordar que no són una norma o llei sinó d'origen estadístic (enquestes), fet pel qual no poden emprar-se per dirimir si una oferta és deficitària o de qualitat inferior, ja que no tenen compte la diversitat de situacions, estratègies empresarials i models operatius que existeixen dins del sector TIC.

Al seu torn, **6TEMS**, qui també aporta de nou la justificació presentada en la peça separada de l'anormalitat de les ofertes, s'oposa en termes semblants a HILOUD als "contrapunts" realitzats per BEKODO, en afirmar que: i) 6TEMS forma part d'un grup familiar, on hi figuren empreses més grans, fet que ha servit per aprofitar de les sinèrgies amb aquestes empreses per oferir els seus serveis al clients de les altres empreses del grup i, alhora, sumar competitivitat a l'empresa, i en cap cas afecten a la pròpia execució del projecte; ii) que

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 19 de 22



ostentar la propietat de les instal·lacions sí implica una reducció de costos importants, que no només afecta al projecte del TNC, sinó que afecta a nivell general a tota l'empresa / activitat. En concret, 6TEMS ocupa una part de l'edifici de la propietat, i paga un lloguer mensual realment reduït. Aquest lloguer mensual, que inclou instal·lacions i part de serveis comuns de l'edifici, el decideix la propietat (propietat de l'edifici i de l'empresa matriu), i per tant, és totalment sostenible i controlable; iii) que en cap moment ha proposat externalitzar el projecte; iv) que l'absència de compromisos bancaris (deutes) és una condició inherent a una empresa sòlida i que pot portar a terme el projecte i servei del TNC amb garanties; v) que el servei proposat i el projecte del TNC es considera estratègic i molt interessant (principalment per la notorietat de la institució i el que representa) i per tant, enfocarà tots els recursos a realitzar un projecte de referència amb les persones més adequades, però que en cap cas tindrà un enfocament exclusiu, tal i com afirma BEKODO.

Per tot l'anterior, considera que el recurs presentat per BEKODO compta amb un enfoc, context i situació que no correspon amb el plantejament del projecte, la situació de 6TEMS, ni les explicacions que es van exposar en la justificació de l'oferta.

Vistes les constatacions de les parts sobre el fons de l'assumpte, i partint del fet que aquest Tribunal, d'acord amb la funció revisora que li escau, no és competent per dirimir sobre el contingut de les justificacions presentades per cadascuna de les empreses en presumpció d'anormalitat, aspecte eminentment tècnic que correspon analitzar a l'òrgan de contractació, el focus d'anàlisi s'ha de centrar en el contingut de l'informe tècnic que va analitzar les justificacions de HILOUD i 6TEMS. Al respecte, certament l'informe de 23 de novembre de 2023 que accepta les justificacions de HILOUD i 6TEMS transcrit *ut supra* és breu, però tenint en compte la situació particularitzada de l'empresa adjudicatària (HILOUD), que es desvia només un 0,63% del llindar de temeritat, aquest s'ha de considerar suficient, en haver conclòs el TNC que HILOUD "*justifica la seva oferta econòmica a través d'una combinació d'eficiències operatives, estratègies de gestió de recursos, experiència tècnica i una estratègia empresarial enfocada en l'expansió i el creixement a llarg termini més que en beneficis a curt termini*". i així ho corrobora el TNC en l'informe ex article 56 de la LCSP.

Davant d'això, s'observa que el conjunt de retrets del recurs pròpiament es fonamenten en aspectes, hipòtesi i plantejaments de part que no només no han desacreditat les conclusions de l'òrgan de contractació, sinó que a més, no han demostrat que l'acceptació de les justificacions no sigui ajustada a dret. Per tant, aquest Tribunal ha d'estar a allò informat per l'òrgan de contractació en el sentit que, tal com va indicar en les resolucions 42/2022 i

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 20 de 22



292/2018, aquest és l'informe que recull l'"assessorament tècnic del servei corresponent", que és el que exigeix l'article esmentat. Tots aquests retrets del recurs, a criteri d'aquest Tribunal, decauen davant la subjecció del tràmit a les previsions de l'article 149.4 de la LCSP i la presumpció de legalitat, imparcialitat i encert que es predica de l'informe tècnic i el recurs no refuta.

I pel que fa a l'argument del recurs respecte als preus oferts per sota del preu/hora per desenvolupadors que recull l'IDESCAT, aquest Tribunal s'ha de limitar a constatar que no s'aprecia error ni arbitrariedad en l'anàlisi de la justificació de l'oferta de l'adjudicatària realitzada per l'òrgan de contractació, havent-lo proveït ambdues empreses d'arguments que va considerar raonables i suficients per justificar l'ofert i arribar a la convicció que el contracte pot ser executat correctament amb el preu ofert (per totes, resolucions 345/2021, 334/2021).

En definitiva, de l'avaluació de totes les circumstàncies que concorren en aquesta licitació –la petita desviació, els percentatges de la resta d'empreses licitadores en el càlcul de l'anormalitat i el contingut de l'acceptació de l'òrgan de contractació-, no poden prosperar les pretensions de la recurrent. D'acord amb això, de la bateria de retrets tampoc s'aprecia cap amb una entitat tal com per desvirtuar el judici de l'òrgan de contractació, que gaudeix de la presumpció d'encert i validesa, i que pugui fonamentar l'exclusió de l'empresa adjudicatària i, per tant, decaient així les pretensions de la recurrent.

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

ACORDA

1.- Desestimar el recurs especial en matèria de contractació presentat per A.P.S., en nom i representació de l'empresa BEKODO DATA SERVICES, SL, contra la resolució d'adjudicació del contracte relatiu als serveis de d'anàlisi, desenvolupament, posada en marxa i manteniment de la nova web del Teatre Nacional de Catalunya, SA, que tramita el TEATRE NACIONAL DE CATALUNYA, SA (expedient TNC-2023-126).

2.- Aixecar la suspensió del procediment de contractació referenciat d'acord amb el previst en l'article 57.3 de la LCSP.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 13:30:07
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD	Pàgina 21 de 22



Tribunal Català
de Contractes
del Sector Públic

3.- Declarar que no s'aprecia la concurrència de temeritat o mala fe en la interposició del recurs, 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 21 de febrer de 2024.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez
Secretària

Carme Lucena Cayuela
Presidenta



Doc. original signat per:
Maria Àngels Alonso Rodríguez
22/02/2024,
Maria Carmen Lucena Cayuela
22/02/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0G87SG51U3H6MU97MJZZB5ZP4YMABRAD

Data creació còpia:
22/02/2024 13:30:07

Pàgina 22 de 22