

# 14è. Seminari d'actualització jurídica CSITAL de Lleida. 2019

Jornada del 18 d'octubre de 2019

Ramon Morell Gassó  
Secretari de l'Ajuntament de Tàrraga

# Normativa

- **Instrucción 9/2019, de 25 de septiembre, de la Junta Electoral Central, de aplicación a las elecciones al Congreso de los Diputados y al Senado de 10 de noviembre de 2019, de la disposición adicional séptima de la Ley Orgánica 5/1985, de 19 de junio, del Régimen Electoral General, en su redacción dada por la Ley Orgánica 2/2016.**
  
- **ACORD GOV/84/2019, d'11 de juny, per a l'impuls de la compra pública estratègica d'innovació en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic.**

**Instrucción 9/2019, de 25 de septiembre, de la Junta Electoral Central, de aplicación a las elecciones al Congreso de los Diputados y al Senado de 10 de noviembre de 2019, de la disposición adicional séptima de la Ley Orgánica 5/1985, de 19 de junio, del Régimen Electoral General, en su redacción dada por la Ley Orgánica 2/2016.**

Preámbulo

... **convocatoria de elecciones al Congreso de los Diputados y al Senado el domingo 10 de noviembre de este mismo año. Dicha convocatoria se ha realizado en aplicación de lo previsto en el artículo 99.5 de la Constitución.**

El procedimiento previsto para este proceso electoral tiene la singularidad de que ha sido objeto de una **regulación específica mediante la disposición adicional séptima, añadida por la Ley Orgánica 2/2016, de 31 de octubre**, que ha simplificado algunos trámites y ha reducido determinados plazos previstos en la Ley Orgánica del Régimen Electoral General.

El objeto de esta Instrucción es, de una parte, aclarar y concretar las especialidades que para estas elecciones resultan aplicables como consecuencia de esta novedosa normativa que se aplica por primera vez. ...

... la Junta Electoral Central estima conveniente aceptar la solicitud que le han hecho llegar algunas corporaciones locales en el sentido de permitir que los Ayuntamientos puedan adelantar la fecha prevista para realizar el sorteo de miembros de las Mesas electorales. Dicho sorteo está previsto, con carácter general, que se realice entre los días vigésimo quinto y vigésimo noveno posteriores a la convocatoria (artículo 26.4 de la LOREG), lo que ..... Su aplicación literal a este proceso electoral reduciría el periodo del que disponen estas entidades para tramitar las notificaciones y resolver las excusas de los electores, al haberse acortado en una semana el periodo electoral, ... Para facilitar esta tarea, en esta Instrucción se habilita a los Ayuntamientos para que puedan realizar el sorteo a partir del 15 de octubre, fecha de publicación de las candidaturas proclamadas, manteniendo como fecha final la prevista con carácter general en la LOREG, esto es, el 23 de octubre.

Por ello, la Junta Electoral Central ha aprobado la siguiente Instrucción:

➤ **Séptimo. Mesas electorales.**

**El sorteo que deben realizar los Ayuntamientos para la designación de miembros de las Mesas electorales, en aplicación de lo dispuesto en el artículo 26 de la LOREG, se hará entre el 15 y el 23 de octubre.**

## **ACORD GOV/84/2019, d'11 de juny, per a l'impuls de la compra pública estratègica d'innovació en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic(I)**

L'Acord del Govern de 28 de juny de 2016 va aprovar el Pla nacional de compra pública d'innovació de Catalunya... D'ençà d'aquest acord, s'ha produït un canvi important en el marc legislatiu en matèria de contractació pública, com a conseqüència de la transposició de les directives europees 2014/23/UE i 2014/24/UE mitjançant la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic. El nou model legislatiu promou la compra pública social, sostenible i d'innovació per impulsar el creixement econòmic i aconseguir un ús més eficient dels recursos públics que es destinen a l'adquisició de béns, a la realització d'obres i a la provisió dels serveis.

**En desenvolupament de la Llei de contractes del sector públic i del Pla de Govern....Acorda:**

- 1. Impulsar la compra pública estratègica d'innovació com un dels eixos principals de les polítiques de contractació pública .**
- 4. Incloure les mesures d'innovació en els contractes que tinguin per objecte o finalitat alguna de les prestacions següents:**
  - **Contractes de foment de l'estalvi i l'eficiència energètica en edificis i equipaments públics.**
  - **Contractes que tinguin com a finalitat la implantació de mecanismes per reduir el consum d'aigua, els residus i/o l'energia, o la introducció de les energies renovables en edificis i equipaments públics.**
  - **Contractes que fomentin la mobilitat sostenible i l'ús de vehicles no contaminants.**
  - **Contractes que es fonamentin en els principis de l'economia circular.**
  - **La contractació del disseny, construcció, rehabilitació i manteniment d'edificis, mitjançant l'ús de metodologies col·laboratives, en els contractes d'obres i de concessió d'obres.**
  - **Els contractes que tinguin per objecte la simplificació de procediments i tràmits, la racionalització, modernització i millora de processos, les metodologies de treball, l'organització de les administracions públiques o dels serveis públics, i l'eficiència en la despesa pública.**
  - **Els contractes que tinguin per finalitat la millora en l'organització o la prestació de serveis en l'àmbit dels serveis socials i de salut.**
  - **Contractes de serveis informàtics i de telecomunicacions que fomentin la transformació digital de les administracions públiques.**

## ACORD GOV/84/2019, d'11 de juny, per a l'impuls de la compra pública estratègica d'innovació en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic(II)

### 1. Finalitat de la guia

- ❑ Incentivar la incorporació de la innovació en les compres, i
- ❑ Fomentar que s'utilitzi la compra pública com a instrument per implementar polítiques en matèria d'innovació.

### 2. Que és la compra pública estratègica?

**La Directiva 2014/24/UE, de de 26 de febrer de 2014**, sobre contractació pública, aposta per l'orientació estratègica de la contractació, i sobre la innovació **recomana que els poders públics han de fer la millor utilització estratègica possible de la contractació pública per fomentar la innovació**, ja que l'adquisició de béns, obres i serveis innovadors té un paper clau en la millora de l'eficiència i la qualitat dels serveis públics, a la vegada que respon a desafiaments fonamentals per a la societat. Contribueix a obtenir la millor relació qualitat-preu en les inversions públiques, així com amplis avantatges econòmics, ambientals i socials, en generar noves idees, plasmar-les en productes i serveis innovadors i, d'aquesta manera, fomentar un creixement econòmic sostenible (consideració 47).

**La compra pública d'innovació representa un canvi de model de gestió i planificació de les compres de serveis públics, i implica un canvi cultural en la manera de planificar i executar els procediments de contractació, amb un objectiu concret: obrir-los a la innovació .**

**Aquesta nova manera de comprar va més enllà del tipus de procediment de contractació. Requereix un canvi de mentalitat i d'enfocament; no es tracta d'especificar el que volem comprar, ja que amb això tanquem les possibilitats de crear, sinó que es tracta de definir amb molta precisió les necessitats que volem cobrir, les funcionalitats que demanarem al nou producte o servei i com mesurarem l'èxit del resultat.**

## ACORD GOV/84/2019, d'11 de juny, per a l'impuls de la compra pública estratègica d'innovació en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic.(III)

### 3. Què és la innovació?

Aquí s'ha d'entendre la innovació en un sentit ampli; com **la concepció i implantació de canvis significatius en el producte, el procés, el màrqueting o l'organització de l'empresa o entitat, amb l'objectiu de millorar els resultats.**

### 4. Què hem d'entendre per compra pública d'innovació?

Aquesta innovació de producte, obra o servei no necessàriament s'ha de referir al desenvolupament d'un producte, servei o procés nou, sinó que també pot incloure els processos de producció o construcció, un nou mètode de comercialització o una nova forma d'organització, sempre que tinguin la finalitat de millorar el que s'ha experimentat fins ara.

**La contractació d'innovació no és un procediment concret, ni un contracte determinat ni una metodologia concreta, sinó que és una compra que engloba diferents actuacions que poden realitzar els òrgans de contractació que suposen un impuls a la innovació. Tant pot ser una actuació senzilla —com incloure als plecs de clàusules algun criteri relacionat amb la innovació— com l'elaboració i el disseny d'uns plecs i d'un procediment complexos com és l'associació per a la innovació, i ambdues actuacions poden ser una compra pública d'innovació.**

### Quan es pot tenir l'oportunitat de realitzar una compra pública d'innovació?

- ❑ L'òrgan de contractació té una necessitat o un repte que vol cobrir o assolir. **No es pretén adquirir un producte concret, sinó que busca una solució sense saber quina és. No té coneixement de quin és l'estat del mercat actual, però sospita que el que necessita actualment no està disponible.**
- ❑ **L'administració té contractat un servei i considera que no s'està prestant de forma òptima**, perquè no s'arriben a assolir les finalitats preteses o bé el nivell de satisfacció de les persones usuàries no és l'anhelat o la despesa que suposa la seva prestació és molt elevada pels resultats obtinguts, etc.
- ❑ **En contractes de subministrament que requereixen un manteniment continuat, l'òrgan de contractació es podria plantejar redissenyar-los i licitar-los com a contractes de serveis.**

**ACORD GOV/84/2019, d'11 de juny, per a l'impuls de la compra pública estratègica d'innovació en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic (IV).**

## **INSTRUMENTS**

### **5. Les consultes preliminars del mercat**

**Són un instrument que es desenvolupa durant la fase de preparació del contracte. Tenen per objecte obtenir informació sobre la capacitat del mercat amb la finalitat de preparar la licitació i, a la vegada, ser útil per als operadors econòmics que hi participin, ja que aquests obtindran informació sobre els projectes i els requisits de les futures contractacions que pretén realitzar el sector públic.**

La compra pública d'innovació obliga a disposar d'uns coneixements tècnics i específics del mercat que en la majoria de casos és difícil que el comprador públic tingui.

Conseqüentment, quan s'està davant d'una compra pública d'innovació, la realització de la consulta preliminar al mercat acostuma a ser imprescindible per poder establir un diàleg tècnic amb els possibles proveïdors que permetrà determinar si els potencials licitadors poden presentar propostes innovadores. És important que les necessitats que té l'administració o l'entitat pública siguin determinades correctament abans de la consulta perquè així es podran identificar de manera correcta quins seran els potencials proveïdors adequats per satisfer la necessitat que es presenta. Aquest diàleg amb el mercat ens descobrirà si existeixen proveïdors suficients per a una competència efectiva i si hi ha possibilitats de trobar una solució innovadora al problema que es presenta. Així mateix, permetrà obtenir la informació necessària per poder redactar els plecs.

**El procediment de la consulta no està regulat a la LCSP i, per tant, existeix discrecionalitat a l'hora de executar-lo, sempre amb respecte als principis de publicitat, transparència, no discriminació i lliure competència que s'han de mantenir durant tota la consulta.**

**ACORD GOV/84/2019, d'11 de juny, per a l'impuls de la compra pública estratègica d'innovació en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic(V).**

**6. La compra pública precomercial (CPP).**

**S'utilitza quan la solució per satisfer les nostres necessitats està molt allunyada del mercat. Quan es pot afirmar que el mercat no té cap solució comercialment estable disponible per oferir-nos, ni tampoc disposa de prototipus. Per tant, s'ha de contractar un servei de recerca i desenvolupament per obtenir la solució demandada.**

La CPP és una contractació únicament de serveis de recerca i desenvolupament que pot abastar des de l'exploració i el disseny de solucions, la creació de prototipus, fins al desenvolupament original d'un volum limitat de primers productes o serveis en forma de sèrie de prova amb la finalitat de demostrar que el producte o servei és susceptible de ser produït o de subministrat en quantitat, complint unes condicions de qualitat i estàndards acceptables.

Procediment:

**No es regula a la LCSP, per tant, és als plecs de clàusules on s'ha d'establir el disseny del procediment de licitació de la compra pública precomercial. La Comissió Europea, l'any 2007, estableix un conjunt de recomanacions i recull un model de procediment per fases per desenvolupar la licitació de compra pública precomercial.**

Fases:

1. Primera fase d'exploració de solucions: comença la tasca d'R+D+I a partir de les propostes presentades pels licitadors seleccionats. S'ha de pagar per la fase de recerca i es decideix en funció dels resultats si se segueix amb la fase següent o no.
2. Segona fase de disseny de prototips: de selecció dels candidats que han de produir el prototip. Es crea el prototip i es decideix si es continua amb la fase següent o no. També es paga per la creació del prototip.
3. Tercera fase de desenvolupament original d'un volum limitat de primers productes o serveis a mode de sèrie de prova.

S'ha de determinar un règim de gestió dels drets de propietat intel·lectual i industrial que es generin (vegeu el punt 7.3.2).

S'ha de protegir especialment la confidencialitat .

**Un cop acabat el procediment, la contractació posterior a escala comercial requereix un nou procediment de contractació que estarà sotmès a la LCSP.**



## ACORD GOV/84/2019, d'11 de juny, per a l'impuls de la compra pública estratègica d'innovació en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic(VI).

### 7. La compra pública d'innovació.

**És una compra comercial que consisteix a comprar un bé o servei que no està totalment desenvolupat o requereix un desenvolupament o una producció elevada per adaptar-lo a les necessitats de l'Administració pública demandant.**

En aquest sentit, en els plecs de clàusules, s'ha d'explicar molt bé la delimitació de l'objecte del contracte, de manera que, en el cas que hi hagi una activitat d'R+D+I, aquesta sigui una part de la contractació, però mai l'objecte únic del contracte, per diferenciar-ho de la CPP.

- La compra pública d'innovació **està plenament sotmesa a la LCSP; un contracte de compra pública d'innovació pot qualificar-se de contracte de serveis, obra o subministraments en funció del seu objecte i li resulten aplicables les disposicions de la Llei relatives a la seva tipologia contractual.**
- **Per a la seva licitació es pot escollir qualsevol dels procediments d'adjudicació (obert o restringit) que estableix la normativa contractual però els més rellevants són els que permeten un àmbit més ampli d'interacció i diàleg de l'òrgan de contractació amb el mercat, com són:**

#### ❑ Licitació amb negociació (art. 166 a 171 de la LCSP)

Quan sigui necessària la negociació amb els licitadors per garantir que el servei, subministrament o obra que es licitarà respongui a les necessitats de l'entitat contractant i es compleixi algun dels supòsits següents:

- . Que per satisfer les necessitats de l'òrgan de contractació resulti imprescindible que la prestació, tal com es troba disponible al mercat, sigui objecte d'un treball previ de disseny o d'adaptació per part dels licitadors.
- . Que la prestació objecte del contracte inclogui un projecte o solucions innovadores.
- . Que el contracte no pugui adjudicar-se sense negociacions prèvies a causa de circumstàncies específiques vinculades a la naturalesa, la complexitat o la configuració jurídica o financera de la prestació que constitueixi el seu objecte, o per riscos inherents a la mateixa prestació.
- . Que l'òrgan de contractació no pugui establir amb prou precisió les especificacions tècniques per referència a una norma, avaluació tècnica europea, especificació tècnica comuna o referència tècnica, en els termes que estableix la LCSP.

**ACORD GOV/84/2019, d'11 de juny, per a l'impuls de la compra pública estratègica d'innovació en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic(VII).**

❑ **El diàleg competitiu** ( art 172 a 176 de la LCSP).

Es pot utilitzar quan, a diferència de la licitació amb negociació, no hi hagi unes prescripcions úniques prefixades per l'òrgan de contractació, sinó que cada licitador pot presentar una oferta basada en la seva pròpia solució per a les necessitats que ha definit l'òrgan contractant.

Es pot utilitzar en els mateixos supòsits que la licitació amb negociació i normalment s'aconsella per a projectes grans i complexos en què no es poden definir anticipadament de manera adequada les prescripcions tècniques.

❑ **L'associació per a la innovació** (art. 177 a 182 de la LCSP).

Aquest procediment ha estat creat específicament per a la CPI. Neix tant per potenciar la innovació com per solucionar els problemes derivats de la utilització dels procediments ordinaris de licitació quan es conjuminaven fases de recerca i desenvolupament amb una posterior adquisició del producte o servei. No obstant això, la seva utilització no és obligatòria per a aquest tipus de compra, ni el seu ús ha de conduir a obtenir millors resultats que els que, en general, es poden aconseguir amb la utilització de la resta de procediments de la LCSP.

Es recomana utilitzar aquest procediment en els supòsits en què s'han de realitzar activitats de recerca i desenvolupament respecte d'obres, serveis i productes per adquirir-los posteriorment. Mitjançant aquest procediment, es poden adjudicar tant els serveis de recerca i desenvolupament com els productes finals derivats de la recerca. Això fa que estiguem davant d'un procediment llarg que inclou dos contractes: un de serveis, per a la primera fase de recerca i desenvolupament, i un segon contracte per a l'adquisició de la obra, servei o producte.

Aquest procediment permet a l'administració o entitat del sector públic "associar-se" amb un o més adjudicataris, sense necessitat de constituir-se com a persona jurídica.

## ACORD GOV/84/2019, d'11 de juny, per a l'impuls de la compra pública estratègica d'innovació en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic(VIII).

### 8. Propostes no sol licitades.

Una menció a part mereixen les denominades propostes no sol licitades, és a dir, quan **un operador econòmic s'adreça a una entitat contractant per mostrar-li la solució a una necessitat futura d'un determinat producte o servei que el proponent està en disposició d'oferir. Aquestes propostes, sovint, estan poc preparades i consisteixen en una simple idea, però de vegades estan completament desenvolupades. Algunes d'aquestes propostes no sol licitades poden comportar importants estalvis de recursos, millora dels serveis, creació de llocs de treball, oportunitats d'exportació, etc., raó per la qual pot resultar convenient examinar-les.**

- Estem davant d'una actuació preliminar a la contractació pròpiament dita, destinada a identificar i planificar possibles o futures necessitats de l'entitat contractant.
- Que pot fer una entitat davant aquestes propostes no sol licitades? Un cop identificada una proposta com a proposta d'interès, per a la qual cosa és important contar amb la col·laboració d'experts en la matèria, es pot:
  - Donar publicitat de les propostes rebudes, acceptades i rebutjades.
  - Invitar els seleccionats a presentar el seu producte o servei.
  - Si és així, es decideix iniciar una licitació.

**Els passos a fer per gestionar aquestes ofertes no demandades no es poden confondre amb els procediments d'adjudicació regulats a la LCSP.** Així mateix, les solucions tècniques que s'aportin i que es puguin incorporar al disseny dels plecs corresponents -en cas que es decideixi continuar amb la convocatòria d'una licitació- no poden implicar un avantatge competitiu en el procediment de licitació que es convoqui.

També és possible que la mateixa entitat pública decideixi publicar una convocatòria per rebre propostes de solucions innovadores.

# Jurisprudència

## ➤ **Sentencia del Tribunal Constitucional de 19 de septiembre de 2019.**

Asunto: Cuestión de inconstitucionalidad núm.1461/2019 planteada por la Sección Primera de la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de las Illes Balears, sobre policías locales interinos.

## Sentencia del Tribunal Constitucional de 19 de septiembre de 2019.

Asunto: Cuestión de inconstitucionalidad núm. 1461/2019 planteada por la Sección Primera de la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de las Illes Balears, sobre policías locales interinos.(I)

- **L'actual sentència del Tribunal Constitucional ve a corregir la doctrina establerta per la recent Sentència del Tribunal Supremo núm. 828/2019, de 14 de junio de 2019** en el sentit de que després de la modificació de l'article 92.3 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les bases de règim local per la Llei 27/2013, de 27 de desembre, de Racionalització i sostenibilitat de l'administració local "no resulta ajustat a dret el nomenament d'agents de la policia local en règim d'interinitat."
- Según el Tribunal Supremo, "la pura literalidad de la nueva redacción del art. 92.3 LBRL" abona la interpretació de que "no resulta ajustado a derecho el nombramiento de agentes de Policía Local en régimen de interinidad, ... **Sin embargo, este Tribunal tiene que analizar el precepto desde su obligada perspectiva constitucional.**
  - **En la interpretación del art. 92 LBRL a los efectos de este proceso constitucional, debe tenerse presente que en el seno de la LBRL, la expresión "funcionarios de carrera" se utiliza como equivalente a la de funcionario público, sin exclusión de los interinos.** Así resulta del art. 89, que abre su Título VII dedicado al "Personal al servicio de las Entidades locales", y que no ha sido modificado ni por la LEEP de 2007 ni por la Ley 27/2013, que dice: "El personal al servicio de las Entidades locales estará integrado por funcionarios de carrera, contratados en régimen de derecho laboral y personal eventual que desempeña puestos de confianza o asesoramiento especial". Y también de la rúbrica del Capítulo II de ese Título, en que se inserta este art. 92 es "Disposiciones comunes a los funcionarios de carrera".
  - **Ninguna de estas referencias específicas a los funcionarios "de carrera" ha sido interpretada nunca, desde la entrada en vigor de la LBRL en 1985, como una expresa prohibición de nombramiento de funcionarios interinos en la Administración local.** Al contrario, esta clase de personal ha seguido existiendo y a ellos se refiere, por ejemplo, el art. 128.2 del Real Decreto Legislativo 781/1986, de 18 de abril, por el que se aprueba el texto refundido de las disposiciones legales vigentes en materia de Régimen Local (TRRL), que la Ley 27/2013, de la que procede la redacción del controvertido art. 92 LBRL, ha modificado cuando ha querido hacerlo para adaptarlo a sus líneas generales (disposición final primera, que modificó el art. 97.2 TRRL).

## Sentencia del Tribunal Constitucional de 19 de septiembre de 2019.

Asunto: Cuestión de inconstitucionalidad núm.1461/2019 planteada por la Sección Primera de la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de las Illes Balears, sobre policías locales interinos.(II)

- **Por otra parte, la amplitud de las funciones reservadas en este art. 92 a los "funcionarios de carrera",** que incluye no solo las señaladas en el art. 9.2 TRLEEP, sino en general todas aquellas que lo precisen "para la mejor garantía de objetividad, imparcialidad e independencia en el ejercicio de la función" (art. 92.3 in fine), **implicaría que una interpretación del mismo como norma prohibitiva del nombramiento de funcionarios interinos para todas esas funciones reservadas impediría no solo el nombramiento de funcionarios interinos para los cuerpos de policía local, sino en general para cualquier cuerpo o escala de las entidades que integran la Administración local,** aunque esos cuerpos no ejerzan funciones de las estrictamente reservadas a funcionarios en el art. 9.2 TRLEEP.
- **Una reforma de tanta importancia y trascendencia para el funcionamiento ordinario de los entes que integran la Administración local** (municipios, provincias e islas, arts. 140 y 141 CE, pero también comarcas, áreas metropolitanas y mancomunidades de municipios: art. 3 LBRL) **debería de venir precedida de informes en la elaboración del anteproyecto de ley, de un amplio debate en la tramitación parlamentaria del proyecto y de disposiciones de derecho transitorio para las vacantes cubiertas por funcionarios interinos en la fecha de entrada en vigor de la reforma. Y debería plasmarse en una norma más clara y terminante que una escueta mención a los "funcionarios de carrera" como la del art. 92.3 LBRL,** una mención que como queda dicho puede explicarse sistemáticamente por la equiparación general de los "funcionarios de carrera" con los funcionarios públicos, sin excluir a los interinos, propia de la LBRL (art. 89 y rúbrica del Capítulo II del Título VII, antes reproducidos).
- **Estas razones nos llevan a concluir que la contradicción entre la norma estatal de contraste y las disposiciones autonómicas cuestionadas no es efectiva e insalvable por vía interpretativa,** y en consecuencia que el art. 41 de la Ley 4/2013 y la disposición transitoria segunda del Decreto-ley 1/2017 no son inconstitucionales

# Doctrina

➤ **Resolución núm.633/2019, de 13 de junio de 2019, del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales.**

Asunto: Aplicación de la exigencia de desglose de los costes salariales en los contratos en que el coste de los salarios de las personas empleadas para su ejecución forme parte del precio total del contrato.

➤ **Resolución núm. 652/2019, de 13 de junio de 2019, del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales.**

Asunto: Contaminación de sobres.

➤ **Resolució núm. 283/2019, de 10 de setembre de 2019, del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic.**

Assumpte: Adequació al contracte dels requisits mínims de solvència econòmica i financera.

➤ **Resolución núm.102/2019, de 30 de mayo de 2019, del Órgano Administrativo de Recursos Contractuales de la CCAA de Euskadi.**

Asunto: Admisibilidad de exigir la metodología BIM como condición de ejecución del contrato.

**Resolución núm.633/2019, de 13 de junio de 2019, del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales.**  
Asunto: Aplicación de la exigencia de desglose de los costes salariales en los contratos en que el coste de los salarios de las personas empleadas para su ejecución forme parte del precio total del contrato. (I)

➤ **Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público.**

**Artículo 100. Presupuesto base de licitación.**

1. *A los efectos de esta Ley, por presupuesto base de licitación se entenderá el límite máximo de gasto que en virtud del contrato puede comprometer el órgano de contratación, incluido el Impuesto sobre el Valor Añadido, salvo disposición en contrario.*
2. *En el momento de elaborarlo, los órganos de contratación cuidarán de que el presupuesto base de licitación sea adecuado a los precios del mercado. A tal efecto, el presupuesto base de licitación se desglosará indicando en el pliego de cláusulas administrativas particulares o documento regulador de la licitación los costes directos e indirectos y otros eventuales gastos calculados para su determinación. **En los contratos en que el coste de los salarios de las personas empleadas para su ejecución formen parte del precio total del contrato, el presupuesto base de licitación indicará de forma desglosada y con desagregación de género y categoría profesional los costes salariales estimados a partir del convenio laboral de referencia.***

**Artículo 102. Precio.**

3. *Los órganos de contratación cuidarán de que el precio sea adecuado para el efectivo cumplimiento del contrato mediante la correcta estimación de su importe, atendiendo al precio general de mercado, en el momento de fijar el presupuesto base de licitación y la aplicación, en su caso, de las normas sobre ofertas con valores anormales o desproporcionados.*

**En aquellos servicios en los que el coste económico principal sean los costes laborales, deberán considerarse los términos económicos de los convenios colectivos sectoriales, nacionales, autonómicos y provinciales aplicables en el lugar de prestación de los servicios.**



**Resolución núm.633/2019, de 13 de junio de 2019, del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales.**

Asunto: Aplicación de la exigencia de desglose de los costes salariales en los contratos en que el coste de los salarios de las personas empleadas para su ejecución forme parte del precio total del contrato. (II)

- **La particularidad de ese artículo 100.2 es la imprecisa redacción de su último inciso, pues parece referirse a todos los contratos, cuando la realidad es que se refiere a unos muy concretos y determinados. El significado de su mandato debe ceñirse a su literalidad, de forma que su ámbito ha de reducirse a los contratos singulares en los que concurra el requisito concreto que establece ese inciso, que no es que sean importantes los costes laborales de los trabajadores empleados para su ejecución en la cuantía del precio total del contrato, sino que solo se aplica en los contratos en que el coste de los salarios de las personas empleadas para su ejecución forme parte del precio total del contrato.**

El requisito citado no puede referirse a todos los contratos en que los costes salariales sirvan para formar el precio total, pues en tal caso se encuentran todos los contratos, ya que el precio de una prestación siempre conlleva un coste directo laboral que habrá contribuido a determinar el precio. Por tanto, si lo que se deseaba es que se desglosasen los costes salariales con desagregación de género y categoría profesional estimados según convenio laboral de referencia, resultaría que en todo contrato de cualquier naturaleza debería efectuarse ese desglose y desagregación, ya que en todos ellos el coste salarial contribuye a fijar el precio, lo que haría innecesaria la especificación que contiene la norma, que es que el coste de los salarios de las personas empleadas en la ejecución del contrato forme parte del precio total del contrato, lo que implica no solo que sea un coste sino que sea precio, es decir, forme parte del precio como un elemento de él, es decir, integre precio porque éste se fije por unidades de trabajo y tiempo, tales como precio por trabajador/día o mes o años o por horas o por bolsas adicionales de horas, o por trabajos extraordinarios, o por días laborable o por días festivos.

- Lo anterior nos lleva a considerar que **dicha determinación legal no se aplica a los contratos de suministro ni a los de obras, y tampoco a todos los de servicios, sino solo a algunos de estos, que serán aquellos en que concurre el requisito especificativo de que los costes salariales de los trabajadores empleados en la ejecución formen parte del precio total del contrato.**

**Resolución núm.633/2019, de 13 de junio de 2019, del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales.**

Asunto: Aplicación de la exigencia de desglose de los costes salariales en los contratos en que el coste de los salarios de las personas empleadas para su ejecución forme parte del precio total del contrato. (III)

... hemos de avanzar para concretar su ámbito objetivo más restrictivo aún.

- La primera circunstancia limitativa deriva del artículo 102.3, párrafo segundo, que es trasunto del artículo 100.2.... Por tanto, aquella determinación es **aplicable solo a los contratos de servicios en que el coste económico principal sean los costes laborales**, pero no en los demás contratos de servicios en que no concorra esa especificación.
- La segunda circunstancia limitativa es que, no solo los costes laborales sean el coste principal, sino que, **además, ese coste económico sea el de los trabajadores empleados en la ejecución del contrato**. Por tanto, ha de tratarse de contratos de servicios en los que la ejecución de la prestación se efectúa por trabajadores empleados y puestos a disposición para ello, lo que excluye todos aquellos contratos en que la prestación se realiza para el público en general, de forma que el uso por la Administración contratante es uno más de muchos y el coste por ello es una tarifa, precio unitario o comisión, en el que no forman parte del precio los costes salarios de los trabajadores que en general se emplean para ejecutar el contrato: por ejemplo, tal es el caso de los servicios de agencia para gestionar los viajes del personal de la Administración pública en el ejercicio de sus funciones, o de actividades deportivas en centro deportivos municipales, en los que si bien hay costes económicos por salarios de trabajadores empleados en la ejecución, no existe una prestación directa para la entidad contratante y solo para ella, es decir, no son empleados solo para la ejecución del contrato con la Administración, sino para el conjunto de usuarios o consumidores..
- Y la tercera circunstancia limitativa es **que esos costes salariales del personal empleado en la ejecución del contrato forman parte del precio del contrato. Por tanto, no es que esos costes salariales contribuyan a determinar el precio, sino que sean precio e integren parte del precio total**, por lo que **solo los contratos de servicios en que la ejecución del contrato requiere el empleo de trabajadores para la ejecución y su coste pasa a formar parte del precio total, bien como un factor del precio (por ejemplo, número de trabajadores por categoría y por unidad de tiempo), bien por un precio unitario por trabajador por unidad de tiempo de trabajo adicional, y tal cosa solo ocurre en las prestaciones directas a favor del órgano de contratación, que es quien recibe la prestación, cual es el caso de los servicios de seguridad y vigilancia, limpieza y otros semejantes.**

**Resolución núm. 652/2019, de 13 de junio de 2019, del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales.**  
Asunto: Contaminación de sobres. (I)

➤ **Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público.**

**Artículo 146. 2- Aplicación de los criterios de adjudicación.**

***En todo caso, la evaluación de las ofertas conforme a los criterios cuantificables mediante la mera aplicación de fórmulas se realizará tras efectuar previamente la de aquellos otros criterios en que no concurra esta circunstancia, dejándose constancia documental de ello. La citada evaluación previa se hará pública en el acto en el que se proceda a la apertura del sobre que contenga los elementos de la oferta que se valoraran mediante la mera aplicación de fórmulas.***

**Artículo 139. 2-Proposiciones de los interesados.**

***2. Las proposiciones serán secretas y se arbitrarán los medios que garanticen tal carácter hasta el momento de apertura de las proposiciones, sin perjuicio de lo dispuesto en los artículos 143, 175 y 179 en cuanto a la información que debe facilitarse a los participantes en una subasta electrónica, en un diálogo competitivo, o en un procedimiento de asociación para la innovación.***

**Artículo 157. 1 i 2 - Examen de las proposiciones y propuesta de adjudicación.**

***1. La Mesa de contratación calificará la documentación a que se refiere el artículo 140, que deberá presentarse por los licitadores en sobre o archivo electrónico distinto al que contenga la proposición.***

*Posteriormente, el mismo órgano procederá a la apertura y examen de las proposiciones, formulando la correspondiente propuesta de adjudicación al órgano de contratación, una vez ponderados los criterios que deban aplicarse para efectuar la selección del adjudicatario.*

***2. Cuando, de conformidad con lo establecido en el artículo 145 se utilicen una pluralidad de criterios de adjudicación, los licitadores deberán presentar la proposición en dos sobres o archivos electrónicos: uno con la documentación que deba ser valorada conforme a los criterios cuya ponderación depende de un juicio de valor, y el otro con la documentación que deba ser valorada conforme a criterios cuantificables mediante la mera aplicación de fórmulas.***

**Resolución núm. 652/2019, de 13 de junio de 2019, del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales.**  
Asunto: Contaminación de sobres. (II)

- Es decir, **lo que establece la norma (con independencia de que lo digan o no los pliegos), es que en primer lugar deben evaluarse los criterios que no sean cuantificables mediante la mera aplicación de fórmulas; y para garantizar que esa valoración se haga con pleno respeto al principio de neutralidad, se impone la presentación de unos y otros documentos en distintos sobres o archivos electrónicos.** Ello es en realidad una garantía para todos los licitadores, al asegurar que, a la hora de valorar las proposiciones cuya ponderación depende de un juicio de valor, ese juicio sea lo más objetivo posible, y no se vea afectado por la oferta económica ni por las mejoras ofrecidas por unos u otros licitadores.

Pues bien, en nuestro caso concreto, es evidente, pues así lo reconoce la recurrente, que ha introducido en el sobre nº1 algunas declaraciones exigidas relativas a requisitos previos, así como la oferta económico-técnica ajustada al anexo 2 del Cuadro, y el resto de la documentación administrativa, entre ellas la declaración ajustada al DEUC, la ha introducido, por lo que él mismo manifiesta, en el sobre nº 2, que, en consecuencia, no se podía calificar.

- Es indudable, por tanto, que **se ha quebrantado el secreto de la oferta económica, de forma que no se ha abierto en acto público, sino en un acto celebrado a puerta cerrada por los miembros de la mesa de contratación, de calificación de la documentación de requisitos previos, incumpliendo con ello lo exigido en el PCAP, en la LCSP y en el RGLCAP. Por ello, y teniendo en cuenta que no se podía abrir el sobre nº 2 para calificar el resto de la documentación aportada, solo procedía la exclusión** determinada por el PCAP para tales casos de incumplimiento de lo exigido, de acuerdo con la cláusula 10 del PCAP.

La consecuencia anterior deriva del incumplimiento de los pliegos, que son ley del contrato, y de la ruptura del secreto de la proposición económica en un acto que no ha tenido carácter público, como exigen la LCSP y los pliegos, con quiebra de los principios de igualdad y no discriminación entre licitadores.

## **Resolució núm. 283/2019, de 10 de setembre de 2019, del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic.**

Assumpte: Adequació al contracte dels requisits mínims de solvència econòmica i financera.(I)

(...)

la doctrina del Tribunal assenyala que la solvència que s'exigeix als licitadors ...pretén garantir que l'adjudicatari disposi dels mitjans i qualificació adequats per a portar-lo a bon fi, respectant, alhora, el principi de concurrència i no discriminació; motiu pel qual la norma exigeix que els requisits que s'estableixin en cada cas per acreditar aquesta solvència i la documentació requerida per aquesta acreditació hagin d'estar vinculats a l'objecte del contracte i ser proporcionals al mateix .

- ...d'acord amb la jurisprudència comunitària, s'estableix que **aquesta decisió de l'òrgan de contractació no pot ser arbitrària, sinó que està subjecta a requisits de legalitat i proporcionalitat, de forma que han de ser criteris determinats, relacionats amb l'objecte i l'import del contracte i que, en cap cas, no poden produir efectes de caràcter discriminatori.**

**La Directiva 2014/24/UE del Parlament Europeu i del Consell, de 26 de febrer de 2014, sobre contractació pública ho estableix de la forma següent al considerant 83:**

*“La imposición de unos requisitos de capacidad económica y financiera demasiado exigentes constituye a menudo un obstáculo injustificado para la participación de las PYME en la contratación pública. Los requisitos deben estar vinculados y ser proporcionales al objeto del contrato. En particular, los poderes adjudicadores no deben estar autorizados a exigir a los operadores económicos un volumen de negocios mínimo que no sea proporcional al objeto del contrato. **El requisito normalmente no debe exceder como máximo el doble del valor estimado del contrato.** No obstante, pueden aplicarse exigencias más estrictas en circunstancias debidamente justificadas, que pueden referirse al elevado riesgo vinculado a la ejecución del contrato o al carácter crítico de su ejecución correcta y a tiempo, por ejemplo, porque constituye un elemento preliminar necesario para la ejecución de otros contratos.”*

**La LCSP assumeix en el seu article 87.1.a) el criteri de la Directiva, encara que de forma menys exigent, establint que el volum de negocis mínim anual exigít no excedeixi d'una vegada i mitja el valor estimat del contracte, excepte en casos degudament justificats,** com els relacionats amb els riscos especials vinculats a la naturalesa de les obres, els serveis o els subministrament

**Resolució núm. 283/2019, de 10 de setembre de 2019, del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic.**

Assumpte: Adequació al contracte dels requisits mínims de solvència econòmica i financera.(II)

**L'article 87.1 de la LCSP reconeix un àmbit de discrecionalitat en la decisió de l'òrgan de contractació per fixar els criteris de selecció de les empreses mitjançant l'elecció dels criteris de solvència econòmica i financera que enumera, i quant a l'opció d'acreditar la solvència econòmica per referència al volum de negocis dels licitadors, estableix que aquest volum pugui referir-se a un any i, com a regla general, la quantia no ha de superar una vegada i mitja el valor estimat del contracte.**

Així les coses, en el present cas, l'exigència en la clàusula controvertida del PCAP d'un volum de negocis que no excedeixi d'una vegada i mitja el valor anual mig del contracte en el millor exercici dins dels tres darrers, es troba dins dels marges establerts a l'article 87 de la LCSP, permetent, fins i tot, la Directiva 2014/24/UE i la LCSP que s'excedeixi en determinats supòsits del mateix, sempre que es justifiqui en circumstàncies crítiques o riscos elevats vinculats a l'objecte del contracte.

➤ **D'altra banda, l'òrgan de contractació justifica en el seu informe la raonabilitat de l'establiment del criteri de solvència de la clàusula 1.10 del PCAP** en atenció al fet que el contracte és relatiu a un servei important i d'una durada considerable, i amb un valor estimat de 3.337.670,25 euros, circumstàncies que fan imprescindible per l'Ajuntament que es garanteixi la continuïtat de la prestació d'aquest servei, doncs es tracta d'un servei educatiu, i d'aquí que calgui adoptar mesures per garantir-ne l'execució...

En aquest sentit, l'apartat 3.7 de la memòria justificativa del contracte indica que l'objecte del contracte, els requisits establerts i els criteris de valoració, i la seva necessària vinculació amb la solvència econòmica, comporten l'elecció d'un criteri relacionat amb la garantia de la qualitat i experiència professional de l'empresa, la qual cosa justifica l'elecció del criteri del volum anual de negocis referit al millor exercici dins dels tres darrers, com a mínim un cop i mig el preu anual mig del contracte, donat que aquest és superior a un any. **Per tant, es compleix amb el que estableix l'article 74.2 de la LCSP, que estableix, com a únics límits a la determinació dels requisits mínims de solvència, la vinculació amb l'objecte del contracte i la seva proporcionalitat, havent optat l'òrgan de contractació per un criteri previst a la normativa vigent i havent justificat suficientment i de forma pública i transparent l'elecció del concret criteri de valoració de la solvència econòmica.**

**Resolución núm.102/2019, de 30 de mayo de 2019, del Órgano Administrativo de Recursos Contractuales de la CCAA de Euskadi.**

Asunto: Admisibilidad de exigir la metodología BIM como condición de ejecución del contrato. (I)

➤ **Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público.**

**Disposición adicional decimoquinta. Normas relativas a los medios de comunicación utilizables en los procedimientos regulados en esta Ley.** (Directiva 2014/24/UE: artículo 22, apartados 4 y 5)

**6. Para contratos públicos de obras, de concesión de obras, de servicios y concursos de proyectos, y en contratos mixtos que combinen elementos de los mismos, los órganos de contratación podrán exigir el uso de herramientas electrónicas específicas, tales como herramientas de modelado digital de la información de la construcción (BIM) “Building Information Modelling” o herramientas similares. En esos casos, ofrecerán medios de acceso alternativos según lo dispuesto en el apartado 7 de la presente Disposición adicional hasta el momento en que dichas herramientas estén generalmente disponibles para los operadores económicos.**

7. Cuando sea necesario, los órganos de contratación podrán exigir la utilización de herramientas y dispositivos que no estén disponibles de forma general, a condición de que ofrezcan medios de acceso alternativos. Se considerará que los órganos de contratación ofrecen medios de acceso alternativos apropiados cuando:

- a) ofrezcan gratuitamente un acceso completo y directo por medios electrónicos a dichas herramientas y dispositivos a partir de la fecha de publicación del anuncio correspondiente o a partir de la fecha de envío de la invitación, en su caso. El texto del anuncio o de la invitación especificará la dirección de Internet en la que puede accederse a dichas herramientas y dispositivos, o bien,
- b) garanticen que los licitadores que no tienen acceso a las herramientas y dispositivos de que se trate, o que no tienen la posibilidad de obtenerlos en el plazo fijado, siempre que la falta de acceso no pueda atribuirse al licitador en cuestión, pueden tener acceso al procedimiento de contratación utilizando mecanismos de acceso provisionales disponibles gratuitamente en línea; o bien,
- c) admitan un canal alternativo para la presentación electrónica de ofertas.

**Resolución núm.102/2019, de 30 de mayo de 2019, del Órgano Administrativo de Recursos Contractuales de la CCAA de Euskadi.**

Asunto: Admisibilidad de exigir la metodología BIM como condición de ejecución del contrato.(II)

## **EXIGÈNCIA DE LA METODOLOGIA BIM ALS PLECS DE CONDICIONS**

- La cláusula 3 del PPT señala que forma parte del **objeto del contrato** la **elaboración de un modelo virtual BIM del Proyecto.**
  
- La cláusula 19 de la carátula del PCAP establece como una de las **condiciones especiales de ejecución del contrato:**

19. Condiciones especiales de ejecución .(...)

c) Condiciones especiales de la ejecución vinculadas al objeto del contrato: (...)

### **c.2 Obligación de aplicación de metodología "BIM"**

**El nivel de definición mínimo del proyecto será un LOD 300, según lo establecido en el apartado correspondiente a "Usos BIM" del Pliego de Prescripciones Técnicas.**

**Los formatos de entrega serán:**

**d) IFC4, OpenBIM o similares**

**e) Archivos vinculables al sistema AUTODESK REVIT o similar. Se podrá presentar un archivo vinculable distinto a AUTODESK REVIT siempre y cuando, al vincularse no exista pérdida de información geométrica, de cuantificación, ubicación ni de las características técnicas.**

**f) Formato integrador que permita visualizar, revisar y coordinar los modelos, en NAVISWORKS o similar.**

### **c.3 Entrega del BIM Execution Plan (BEP)**

**Adicionalmente, el proyecto habrá de entregarse en formato tradicional (PDF y DWG).**



**Resolución núm.102/2019, de 30 de mayo de 2019, del Órgano Administrativo de Recursos Contractuales de la CCAA de Euskadi.**

Asunto: Admisibilidad de exigir la metodología BIM como condición de ejecución del contrato.(III)

- La cláusula 20 relativa a la **penalización**, señala en el apartado c) **El incumplimiento del compromiso de aplicación de la metodología BIM (cualquiera que sea su grado en base a la puntuación obtenida) se considerará un incumplimiento esencial y, por tanto, causa de resolución del contrato**
- La Cláusula 18 del Pliego de Condiciones Administrativas Particulares relativo a **“Desglose de la oferta técnica”, valora** en su apartado 4:

**BIM: Máximo 7 puntos.**

- a) Se valorará con un punto la presentación de un pre-BEP que incluya aquellos apartados previstos en el Pliego de Prescripciones Técnicas (1 punto).
- b) Se otorgarán dos puntos adicionales a quien, además de haber obtenido el punto del apartado (4.a), vincule el sistema de mediciones y presupuestos con el modelo BIM de aquellas partidas relevantes especificadas en el Pliego de Prescripciones Técnicas (2 puntos).
- c) Se otorgarán cuatro puntos adicionales a quien, además de haber obtenido los 3 puntos de los apartados anteriores (4.a y 4.b), entregue mensualmente el modelo actualizado y los modelos AS BUILT a fin de obra, que recojan los cambios ocurridos en el proyecto durante la ejecución de obra (4 puntos).

La valoración de los apartados b y c se hará mediante la presentación irrevocable por parte del licitador.

**Resolución núm.102/2019, de 30 de mayo de 2019, del Órgano Administrativo de Recursos Contractuales de la CCAA de Euskadi.**

Asunto: Admisibilidad de exigir la metodología BIM como condición de ejecución del contrato.(IV)

La recurrente, el Colegio Oficial de Arquitectos Vasco-Navarro , considera que la obligación de la aplicación de la metodología BIM como condición de ejecución y como cláusula de penalización (el incumplimiento del compromiso de aplicación) ponen de manifiesto la vulneración de los principios de igualdad, no discriminación, transparencia y proporcionalidad. Asimismo, se alega que no se puede valorar como criterio de adjudicación el desarrollo de los trabajos en metodología BIM.

➤ **Metodología como condición de ejecución:**

- 1) Transcurrido más de un año desde la entrada en vigor de la LCSP, y más de 5 años desde la publicación de la Directiva 2014/24/UE, ha habido tiempo suficiente para que los diversos operadores del mercado del ámbito de la arquitectura, ingeniería, construcción, así como la Administración pública, se hayan adecuado a una metodología de trabajo impulsada por las propias administraciones (europeas, nacionales y autonómicas), de tal forma que **su exigencia actual no supone una discriminación de potenciales licitadores ni la restricción indebida del acceso de los operadores económicos.**
- 2) A falta de datos estadísticos actualizados, según la última encuesta publicada por el Consejo Superior de los Colegios de Arquitectos de España, de mayo de 2016,<sup>1</sup> El grado de implantación de BIM entre los arquitectos encuestados alcanza el 40%, siendo su uso mayor en la redacción del proyecto y en el seguimiento de la obra, por lo que este Órgano considera que, transcurridos dos años desde la realización de dicha encuesta y dado el gran esfuerzo realizado por todos los operadores del mercado para su implantación, **la disposición de la herramienta o metodología BIM es tan general como para que los órganos de contratación no se encuentren obligados a ofrecer los medios de acceso alternativos, según lo dispuesto en el apartado 7 de la Disposición adicional decimoquinta.** Puede reforzarse esta conclusión teniendo en cuenta que, según los informes del Observatorio del BIM, el uso y **la exigencia de esta tecnología** son cada vez más habituales, y que **ya es obligatoria, por ejemplo, para los contratos, entre otros, de servicios de redacción de proyectos en la Comunidad Autónoma de Cataluña.**

**Resolución núm.102/2019, de 30 de mayo de 2019, del Órgano Administrativo de Recursos Contractuales de la CCAA de Euskadi.**

Asunto: Admisibilidad de exigir la metodología BIM como condición de ejecución del contrato.(V)

3) Por tanto, no siendo necesario a juicio de este Órgano ofrecer medios de acceso alternativos al BIM para la ejecución del presente contrato, y no constando que la prescripción impugnada sea arbitraria, desproporcionada o irrelevante para el interés general, debe desestimarse este motivo del recurso; por el contrario, **este Órgano estima que la prescripción denunciada, si bien puede limitar en cierta medida el acceso a la licitación al exigir el uso de una metodología de trabajo concreta, obedece a razones de interés público atendibles, proporcionadas y relacionadas con el objeto y finalidad del contrato, estando su inserción en los pliegos amparada por la discrecionalidad técnica que asiste al órgano de contratación. ....**

**...Además, se advierte que existen herramientas para trabajar en el entorno BIM abiertas y gratuitas <http://cadbimservices.com/es/5-herramientas-bim-de-fuente-abierta-y-gratuita/>, de tal forma que los formatos de entrega exigidos por los pliegos (IFC4, OpenBIM o similares, Archivos vinculables al sistema AUTODESK REVIT o similar, Formato integrador que permita visualizar, revisar y coordinar los modelos, en NAVISWORKS o similar) se encuentran disponibles para todo licitador interesado.**

➤ **Metodología BIM como criterio de adjudicación:**

La recurrente achaca la ilegalidad de la metodología BIM como criterio de adjudicación únicamente a que los pliegos no ofrecen medios de acceso alternativos (de acceso gratuito, completo y directo por medios electrónicos a dichas herramientas), de conformidad con lo estipulado en la DA 15ª, apartados 6 y 7, de la LCSP. Los citados preceptos se refieren únicamente al caso en el que los pliegos exijan el uso de la herramienta BIM o similar, y su finalidad es impedir que dicha exigencia sea discriminatoria para la generalidad de los operadores del mercado que aún no disponen de ella, los cuales podrían verse excluidos del acceso a la licitación. Consecuentemente, **no es aplicable a los criterios de adjudicación, que no se exigen, sino que se valoran para identificar la mejor oferta, y cuyo incumplimiento no supone vedar el acceso al contrato, sobre todo a la vista del caso concreto, en el que la ponderación es reducida. De hecho, una vez adoptada la medida legislativa para proteger a los operadores más rezagados en la adopción de la nueva herramienta, es adecuado al sentido y finalidad de los criterios de adjudicación que estos pretendan, además, premiar a los licitadores más diligentes en adaptarse a ella.**

**RESOLUCIÓ TES/188/2019, de 21 de gener, per la qual es dona publicitat a l'Acord del Govern d'11 de desembre de 2018, pel qual es determinen els contractes en què s'ha d'aplicar la metodologia de treball col·laborativa i virtual en tres dimensions anomenada Building Information Modelling (BIM) i la forma i les condicions per fer-ho.**

Es tracta d'una metodologia de treball on col·laboren de forma contínua els diferents agents que participen en el cicle de vida de les obres i, d'aquesta manera, es facilita el traspàs d'informació entre ells. Aquesta metodologia consisteix en l'elaboració d'un model col·laboratiu i virtual en tres dimensions de l'obra en el qual s'integra tota la informació gràfica, econòmica i temporal, entre d'altra, sobre el qual treballen tots els agents, de manera que el model està en constant evolució i recull tota la informació actualitzada que ha de permetre operar durant les diferents fases del cicle de vida de les obres.

- **S'ha d'aplicar de forma obligatòria a tots els contractes d'obra civil i d'edificació, de concessió d'obres i de concursos de projectes, que tenen per objecte obres de primer establiment, rehabilitació o restauració que tinguin un valor estimat igual o superior a l'establert pels contractes subjectes a regulació harmonitzada i s'estén a tots els contractes relatius o vinculats que es corresponen amb el cicle integral de l'obra, que **comprèn des de la fase de disseny i projecte d'un edifici o construcció fins a l'etapa de fi de vida, passant per l'execució de les obres i la seva explotació.****
- Els departaments i els ens del sector públic de la Generalitat de Catalunya **podran exigir la utilització de la metodologia BIM en contractes d'obres, de concessió d'obres o concursos de projectes o en els contractes relatius o vinculats a aquests, independentment del valor estimat del contracte, si el corresponent òrgan de contractació ho considera pertinent, entre altres supòsits quan per la singularitat de les obres la utilització de la metodologia BIM pugui generar majors rendiments.**
- **S'haurà de valorar com a criteri objectiu d'adjudicació en tots els contractes d'obres, de concessió d'obres, de serveis o concursos de projectes vinculats a obres en què l'aplicació de la metodologia BIM no sigui obligatòria i que no se n'hagi exigint la utilització.**