
LA CONTRACTACIÓ ELECTRÒNICA: UN ANY DESPRÉS DE L'ENTRADA EN VIGOR DE LA LCSP

PRINCIPALS PRONUNCIAMENTS DELS TRIBUNALS I DE LES JUNTES CONSULTIVES

Gemma Enfedaque
UPF - Auditori del Campus de la Ciutadella
27 de febrer de 2020

OBLIGATORIETAT CONTRACTACIÓ ELECTRÒNICA

Els mitjans d'informació i de comunicació electrònics:

- "S'han de convertir en el **mètode estàndard** de comunicació i intercanvi d'informació en els procediments de contractació (...) s'ha de fer **obligatòria** (...) la comunicació per mitjans electrònics en totes les fases del procediment, inclosa (...) la **presentació (electrònica) de les ofertes**"

(Considerant 52 Directiva 2014/24/UE)

Obligatorietat d'ús de mitjans electrònics en els procediments de contractació pública → Dates límit

18.4.2017 i 18.10.2018

OBLIGATORIETAT CONTRACTACIÓ ELECTRÒNICA

“Decidida aposta (...) en favor de la contractació electrònica, establint-la com a **obligatòria** en els termes assenyalats, des de la seva entrada en vigor, **anticipant-se**, per tant, als **terminis previstos a nivell comunitari**”.

(Exposició de motius LCSP)

Obligatorietat d'ús de mitjans electrònics en els procediments de contractació pública → **9.3.2018**

EXCEPCIONS A L'OBLIGACIÓ D'EXIGÈNCIA D'ÚS DE MITJANS ELECTRÒNICS

➤ Impossibilitat/inconveniència tècnica:

- Contractació especialitzada que requereix eines o formats d'arxiu específics no disponibles de manera general
- Els formats d'arxiu adequats per a la descripció de les ofertes no poden ser processats per programes disponibles generalment
- Requeriment d'equips ofimàtics especialitzats dels que no disposen generalment els OC

➤ Presentació de models físics

➤ Violació de la seguretat dels mitjans electrònics o per protegir informació especialment delicada

Presentació d'ofertes mitjançant sobre digital:

Sí

A través de: Indiqueu N/A o l'adreça web URL específica a través de la qual els licitadors poden presentar la seva oferta mitjançant format electrònic (sobre digital).

Formats electrònics admissibles: Indiqueu els formats de documents electrònics admissibles

No

Motiu: implantació de medis electrònics en tràmit

OBLIGATORIETAT CONTRACTACIÓ ELECTRÒNICA

Indicació licitació electrònica a la PSCP

En la pestanya de *Dades bàsiques*, en seleccionar l'opció "No admet licitació electrònica", apareix un desplegable amb les excepcions a l'ús de mitjans electrònics en la contractació que estableix específicament el punt 3 de la Disposició addicional 15a de la [Llei 9/2017](#), de 8 de novembre, de contractes del sector públic, que cal informar obligatòriament.

Admet presentació d'oferta electrònica

- Mitjançant licitació electrònica (sobre digital) ?
- Mitjançant presentació telemàtica
- Altres eines electròniques
- No admet licitació electrònica

Selecció ?

- Selecció
- Disposició addicional 15a LCSP - 3.a.
- Disposició addicional 15a LCSP - 3.b.
- Disposició addicional 15a LCSP - 3.c.
- Disposició addicional 15a LCSP - 3.d.

Per als expedients publicats amb anterioritat a aquesta versió en els quals s'hagués triat l'opció "No admet licitació electrònica", en fer una esmena o crear una nova fase de l'expedient, s'habilitarà l'opció d'informar el motiu pel qual no s'admet la licitació electrònica.

EINES CORPORATIVES DE CONTRACTACIÓ ELECTRÒNICA

Sobre Digital 2.0 – Oferta telemàtica



Xifrat d'ofertes



Presentació i
obertura de
sobres separada



Identitat



Integritat i
confidencialitat



Traçabilitat

Obligació d'ús de mitjans electrònics

Anul·lació de la licitació per permetre la presentació d'ofertes també en paper: **Res. TACRC 632/2018 i 861/2018, d'1/10**

Exclusió d'ofertes presentades en paper: **Res. TACRC 808/2018, 935/2018 i 1023/2018 i Res. TACP Mad 29/2019**

Anul·lació de licitació per no exigir presentació d'ofertes per mitjans electrònics: **Res. TARCCYL 104/2018**

Les dificultats per a la implantació de la contractació electrònica en el termini previst, malgrat ser comprensibles i reals, no obstenen l'aplicació de la LCSP


Obligació d'ús de mitjans electrònics

Obligatorietat de justificar la manca d'ús de mitjans electrònics: **Res. TCCSP 260/2018, Res. TACRC 869/2018, Res. TACRC 1077/2018 i 853/2019 i Res. And 192/2019**

Admissió de presentació en paper: **Res. TACRC 1202/2018**

Anul·lació licitació per d'altres motius, en propera licitació caldrà fer constar de forma justificada si concorre alguna causa d'excepcionalitat de la DA 15^a: **Acord TACP Ar 18/2019**

Admissió de la impossibilitat material d'exigir presentació electrònica d'ofertes: **Res. TACRC 931/2018, 1007/2018, 1053/2018, 1141/2018 i Res And. 278/2019**



Davant la impossibilitat material/tècnica al·legada i atès que no es produeix indefensió ni es perjudica a la resta de licitadores "que podrán siempre presentar sus ofertas de forma presencial", es considera que procedeix no exigir presentació electrònica d'ofertes en base DA 15.3.c

Obligació d'ús de mitjans electrònics



BOLETÍN OFICIAL
DE LAS CORTES GENERALES

CONGRESO DE LOS DIPUTADOS

XII LEGISLATURA

Serie A:
PROYECTOS DE LEY

28 de enero de 2019

Núm. 3-3

Pág. 1

INFORME DE LA PONENCIA

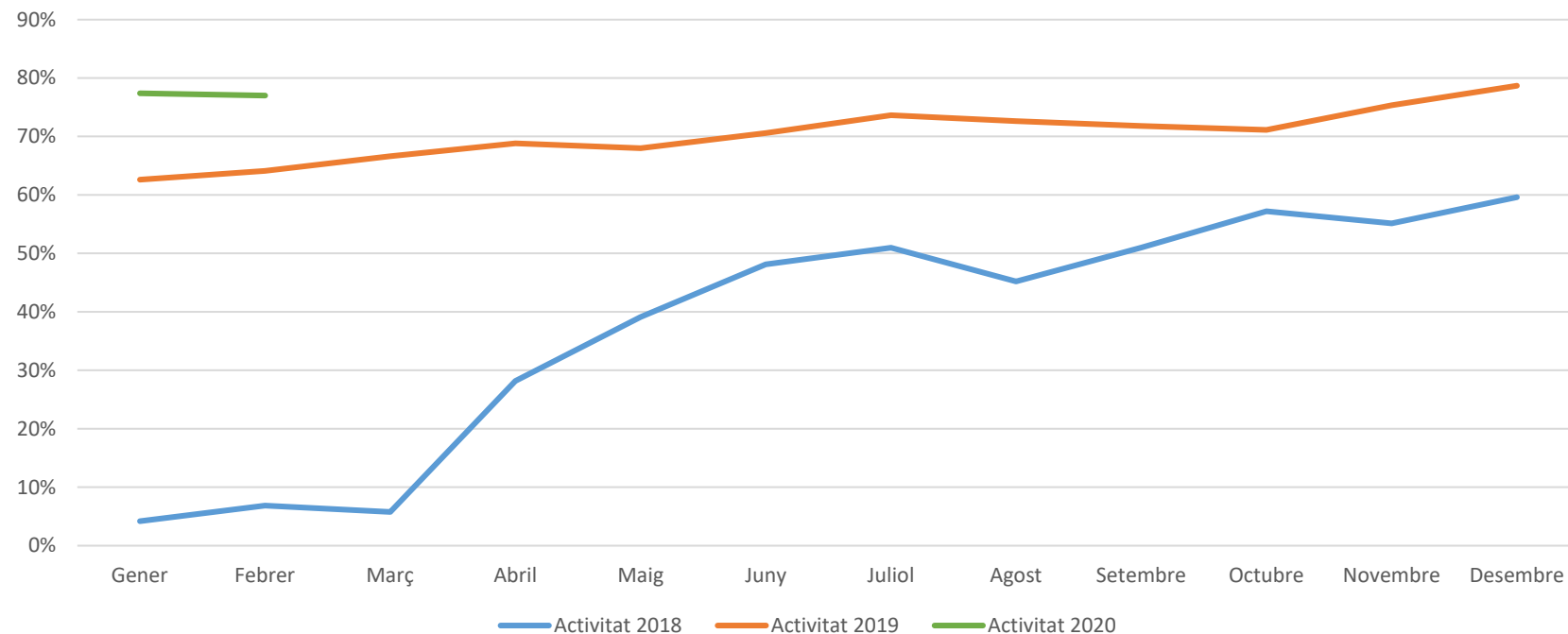
121/000003 Proyecto de Ley sobre procedimientos de contratación en los sectores del agua, la energía, los transportes y los servicios postales por la que se transpone al ordenamiento jurídico español la Directiva 2014/25/UE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 26 de febrero de 2014.

Disposición adicional undécima (nueva). Habilitación al Consejo de Ministros, para posponer la entrada en vigor de las disposiciones que en materia de contratación pública electrónica establece la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público.

El Consejo de Ministros, a propuesta del Ministro de Hacienda e iniciativa del comité de cooperación en materia de contratación pública, podrá acordar posponer hasta un máximo de dos años la entrada en vigor de la contratación pública electrónica obligatoria en la licitación de contratos no sujetos a regulación armonizada.

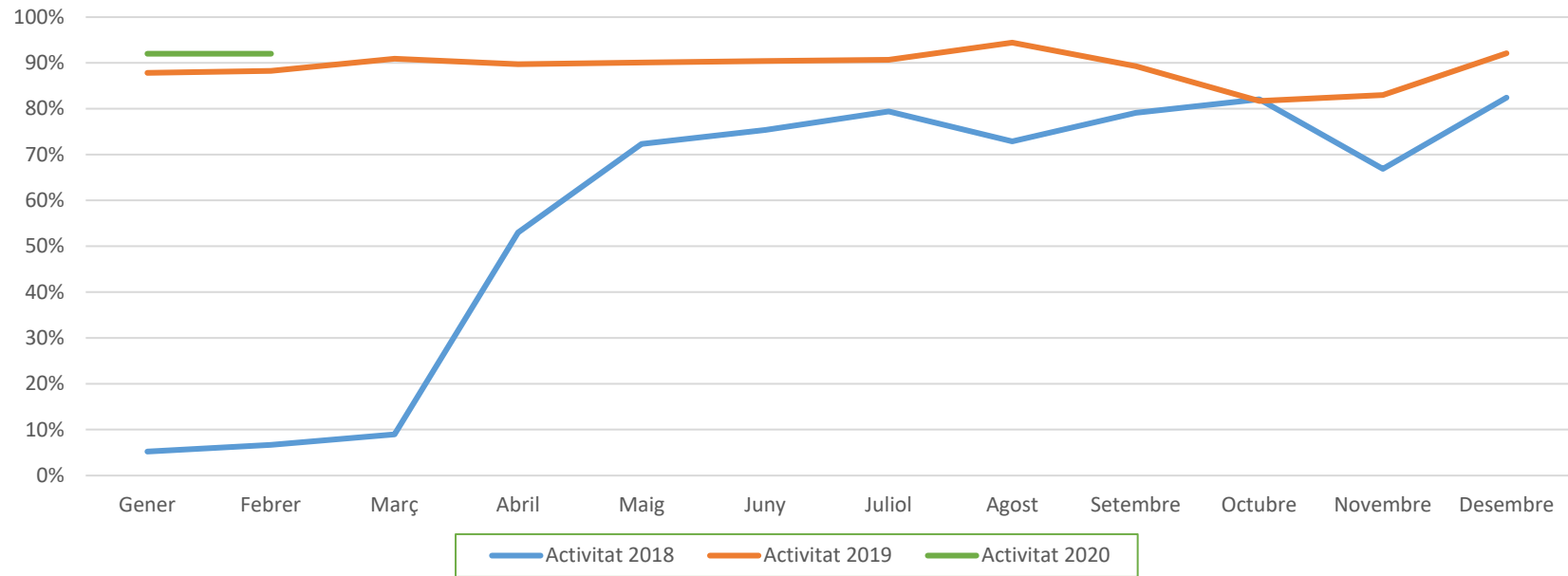
La iniciativa del Comité de cooperación en materia de contratación pública deberá hacer mención respecto de qué grupo de entidades se ejerce la iniciativa, en atención al tamaño de las mismas, su volumen de contratación y los medios disponibles para atender dicha contratación.

Licitacions a Catalunya amb mitjans electrònics



79%

Licitacions de la Generalitat amb mitjans electrònics



	Activitat 2019												Gener 2020	TOTAL 2019	TOTAL 2018
	Gener	Febrer	Març	Abril	Maig	Juny	Juliol	Agost	Setembre	Octubre	Novembre	Desembre			
Anuncis de licitació publicats	369	451	538	524	634	437	590	233	336	618	646	468	443	5.844	4.384
Licitacions amb oferta electrònica publicats	324	398	489	470	571	395	535	220	300	505	536	431	406	5.174	2.587
Anuncis de licitació amb Of. Telemàtica	56	88	94	78	91	71	93	39	43	113	109	82	107	957	616
Anuncis de licitació amb Sobre Digital	268	310	395	392	480	324	442	181	257	392	427	349	299	4.217	1.971
No admet licitació electrònica	45	53	49	54	63	42	55	13	36	113	110	37	37	670	1.797
Ofertes Telemàtica Rebudes	140	98	201	160	190	138	272	58	118	166	331	266	262	2.138	1.223
Ofertes Sobre Digital Rebudes	1187	1059	1454	1558	1982	1663	1476	607	1623	1413	1504	-	-	18.532	7.981
% expedients amb oferta electrònica	88%	88%	91%	90%	90%	90%	91%	94%	89%	82%	83%	83%	92%		

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Incidències tècniques

Res. TACRC 995/2018

Oferta extemporània. Informe de la SDGCE rebut **mal funcionament de la PLACSP, que no queda acreditat per l'empresa. Poc marge per respondre** problemes atesa la poca antelació amb que l'empresa contacta amb el suport tècnic

Res. 57/2019 del TARCYL

Malgrat no pot presumir-se un mal funcionament de la PLACSP, atesos els intents de presentació, que l'oferta estava ensobrada i signada i que es pot sol·licitar còpia electrònica → es desestima el recurs tenint en compte les actuacions de la mesa i la seva decisió de considerar que s'ha produït un mal funcionament de la PLACSP (amb la presumpció d'encert i veracitat que tenen els informes tècnics de l'OC)

Res. TACRC 606/2018, 595/2018 i 696/2018, TACP Mad 8/2019 i TACP Nav 63/2019

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Incidències tècniques

Res. TACRC 342/2019

Impossibilitat tècnica de presentar ofertes a la PCSP durant les hores del darrer dia del termini. **Procedeix ampliació del termini, vençut o no vençut**

Res. TACRC 341/2019, 1178/2018 i 924/2019

Presentació extemporània. **No procedeix ampliació** del termini atesa la manca d'acreditació dels problemes tècnics de la PLACSP al·legats

Res. TARCCYL 73/2019

Empresa no acredita existència de problemes en la Plataforma que "bien pudieron deberse a **falta de perícia** a la hora de presentar electrónicamente su oferta y a la **falta de previsión**"

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Incidències tècniques i suport rebut

Res. TACP Mad 244/2018

No havent evidències de que els problemes que van impedir a l'empresa presentar oferta en termini fossin degudes al mal funcionament de la PCSP (malgrat constar resposta del suport tècnic en que reconeix "**degradació dels serveis**") o del **Suport Tècnic**, com tampoc a una informació inexistent o errònia de la **Guia de Serveis** de licitació electrònica, es desestima el recurs


 **Res. TARC And 270/2018, Res. OARC Eusk 17/2019 i 182/2018, Res. TACP Mad 399/2018 i 8/2019, Res. TACRC 995/2018 i Res. TACP Nav 63/2019**

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Res. TCCSP 171/2018

Informe tècnic de l'empresa privada de suport, assumit per l'OC → Revestit de la presumpció iuris tantum de validesa i encert que es predica dels informes tècnics de l'administració.

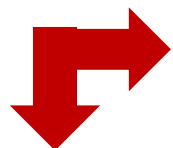
Deure de diligència de les empreses licitadores → Dubtes previsibles i salvables amb la verificació, amb una **prudent antelació**, del programari i els requeriments tècnics del propi ordinador, així com la instal·lació correcta del certificat per a la signatura electrònica

 **Res. TACRC 606/2018, 560/2018 i TCCP Can 23/2019** (presumpció veracitat i certesa infs de l'AP) **i 1235/2019, Res. OARC Eusk 17/2019 i Res. 1/2019 Trib Aj. Sev.**

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Res. 228/2017 TACP Mad

Ofertes no presentades → Es esmenable la documentació (en determinades circumstàncies), no la manca de presentació de l'oferta en sí



Res. TARC 808/2018 i TACP Mad 29/2019

STSJM 258/2019

Prova de l'incorrecte funcionament de l'eina → És càrrega processal de la part recurrent que al·lega fallada en el sistema de presentació d'ofertes presentar prova que adveri la veritat del que afirma

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Res. TCCSP 35/2019

Moment de presentació de les ofertes → El de l'apunt del registre (no de pujada de la documentació)

Limitació de MB → És **informació tècnica pública**, consta als plecs mitjançant l'enllaç a l'espai web on està el material de suport de l'eina

Deure de diligència de les empreses licitadores → Les dificultats exposades en el recurs fan exclusiva referència a la necessitat **d'incrementar la diligència en la planificació** per a la presentació electrònica de les ofertes

Res. TCCSP 333/2019

Moment de presentació de l'oferta no és el de la pujada de la documentació en termini. **Deure de diligència** de les empreses.

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Notificacions electròniques

Res. TACRC 563/2018

Notificació per correu electrònic ordinari → No es qüestiona la validesa, però considera que el rebuig de l'e-mail tramès (per mida) no equival al rebuig de la notificació de la Llei 39/2015

Res. TACRC 678/2018 i 676/2019 i Res TARCCYL 11/2019

Validesa de la notificació posada a disposició de l'empresa fefaentment

Res. TACP Mad 166/2018

Notificació de requeriment d'esmena mitjançant tauler d'anuncis electrònic

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Signatura electrònica

Res. TACRC 819/2019

Possibilitat d'esmena. Tal com succeeix en els procediments presencials o en paper, la **manca de firma**, sigui perquè no s'ha efectuat, sigui perquè ha caducat el certificat de signatura electrònica, estem davant d'un defecte esmenable que com a tal sempre s'ha d'esmenar en el termini donat a aquest efecte i, per això, sempre serà posterior a la data límit de presentació de proposicions.

 **Res. TACRC 751/2018**

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Signatura electrònica

Res. TCCSP 24/2019

Certificat digital d'empresa estrangera → La solució de contingència s'aprecia **respectuosa amb els principis** de la contractació pública, en tant que conjumina tant el principi de llibertat d'accés a la licitació com els principis d'igualtat de tracte i no discriminació de totes les empreses, com el manteniment de la tramitació electrònica de la licitació que exigeix la DA 15 de la LCSP, i és admissible en la mesura que és **puntual i excepcional**.

 (Ja no aplica)

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Res. TCCSP 310/2019

Antiformalisme i possibilitat d'esmena → DEUC signats electrònicament per les persones físiques titulars o representants dels professionals externs designats per l'empresa recurrent en la seva proposició, i no per la persona representant d'aquesta darrera

Res. TCCSP 315/2019

Incidència tècnica en l'obertura dels sobres B i C de l'empresa proposada adjudicatària (doble xifrat amb "cliente@firma") → aportació d'una **còpia de seguretat i comprovació de les empremtes**. El requeriment efectuat per l'OC i l'admissió de l'oferta s'emmarca dins de les possibilitats previstes en plecs. **Principi de concurrència**. L'exclusió de l'empresa proposada adjudicatària resulta contrària als principis que regeixen la contractació pública i excessivament formalista.

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Res. TACP Mad 233/2018

Empremtes electròniques dels documents → Necessària per poder admetre còpia en suport físic electrònic

Res. TACP Gal 23/2019

Remissió d'enllaços web → No es pot considerar oferta en no estar garantida la immutabilitat

Res. TCCSP 63/2019

Paraula clau de xifrat i desxifrat ofertes → D'acord amb el que consta en el plec, l'empresa l'ha d'haver introduït abans de l'acte d'obertura de sobres

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Proposició única

Res. TACP Mad 185/2018

Impossibilitat de presentació de dues ofertes → Malgrat error

Res. TACP Mad 381/2018

Retirada d'oferta i presentació d'una nova en termini → Atesa la voluntat manifestada per l'empresa es constata que no hi ha intenció de presentar dues ofertes. Procedia tenir per retirada la primera proposició i avenir-se a la segona en lloc d'entendre, sense més, que existien dues proposicions.

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Termini de presentació d'ofertes

Res. TACRC 799/2018 i TARC Can 283/2019

Còmput de termini → L'hora aplicable és la del servidor de la PSCP (exclusió empresa canària per presentació fora de termini, malgrat OC canari i termini publicat en DOUE es refereix a hora local de canàries)

Res. TACP Mad 336/2018

Còmput de termini → Oferta rebuda 25" després finalització termini es considera presentada en termini per previsió del plec

Res. TACRC 372/2019 i 640/2019

Presentació en dues fases → enviament d'empremta més presentació d'oferta. La presentació de l'oferta s'ha de fer en el termini de 24h, en cas contrari s'ha de considerar l'oferta retirada, no essent esmenable la manca d'enviament en 24h

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Termini de presentació d'ofertes

Res. TACRC 902/2019

Fixació del termini de presentació d'ofertes → Finalització del termini quan aquest es fixa en una concreta hora i minut. Oferta no extemporània d'acord amb el plec.

Res. And 132/2019

Oferta presentada fora de termini → No va haver indisponibilitat del servei. L'enviament de l'oferta no pot equiparar-se a la seva presentació

Res. And 290/2019

Dia final de presentació d'ofertes inhàbil → Obligació de les seues electròniques d'aprovar el calendari de dies inhàbils

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

Res. TCCSP 20/2020

Presentació d'oferta electrònica **fora del termini** màxim, que tampoc no compleix els requisits de presentació en dues fases. **Incorrecta configuració documental del sobre A**, que no reflecteix fidelment la configuració establerta en el PCAP.

La **no-admissió** de l'oferta al·legada en els recursos seria **contrària al principi de proporcionalitat i al caràcter essencialment esmenable del document** controvertit, que en un context de presentació d'ofertes presencial en suport paper no hauria estat exigible o, com a màxim, seria susceptible d'esmena.

Caràcter "receptici" de la presentació d'ofertes

Pronunciaments dels Tribunals de recursos contractuals

(Algunes) Qüestions a destacar:

- **Càrrega de la prova**→ la té qui al·lega (empreses)
- **Importància informes tècnics**→ tant de les AP com els d'externs assumits pels OC
- **Deure de diligència empreses**→ no apurar terminis i fer ús dels materials de suport
- **Caràcter esmenable signatura**→ tant de la manca de signatura com de la signatura no validada
- **Caràcter receptici de les ofertes**→ l'enviament no és suficient
- **Anti-formalisme i pro-concurrencia**→ Principis de inspiren cada vegada més els pronunciaments
- **Enviament d'ofertes en dues fases**→ Primer empremta electrònica (amb la recepció es considera presentada) i l'oferta pròpiament dita en termini màx. 24h (en cas contrari s'entén retirada).
- **Còpia de seguretat en suport físic electrònic**→ Importància de les empremtes (a SD eina de comparació)

Guies per a la redacció de plec de clàusules administratives particulars elaborades per la Secretaria Tècnica de la Junta Consultiva de Contractació



- Proposen la redacció de les clàusules i conté comentaris/alertes sobre bones pràctiques i qüestions a tenir en compte
- Incorporen les previsions necessàries relatives a l'eina de Sobre Digital

<https://contractacio.gencat.cat/ca/gestionar-contractacio/eines/guies-plecs/>

Algunes qüestions analitzades per les Juntes Consultives

Obligació d'ús de mitjans electrònics

JCCA E° Inf. Expedient 1/18 → Obligatorietat de notificacions electròniques

JCCA E° Inf. Expedient 2/18 → Obligatorietat ús de mitjans electrònics a partir de l'entrada en vigor LCSP (excepte supòsits taxats) i impossibilitat d'esmena de la presentació en paper

JCCA E° Inf. Expedient 71/18 → Obligatorietat ús de mitjans electrònics en relació amb procediments simplificats

Algunes qüestions analitzades per les Juntes Consultives

Actes públics d'obertura de sobres

JCCA Eº Exp. 6/18. Procedimiento simplificado. Actos de apertura de las proposiciones → En el procedimiento abierto simplificado **no es necesario celebrar un acto público** de apertura de los sobres o archivos electrónicos que contengan los criterios dependientes de un juicio de valor o cualitativos.

JCCA Eº Exp. 69/18. Celebración de acto público en el procedimiento abierto simplificado → La apertura del sobre o archivo electrónico correspondiente a los criterios de adjudicación dependientes de la aplicación de fórmulas **debe tener carácter público** en el procedimiento abierto simplificado, con la excepción del supuesto descrito en el artículo 159.6.

De lege ferenda sugiere reconsiderar el criterio sobre la celebración del acto público en el seno del procedimiento abierto simplificado.

Algunes qüestions analitzades per les Juntes Consultives

Ofertes i procediment

JCCA Gencat Informe 1/2017, d'1 de març →
Possibilitat d'establir l'obligació de les empreses licitadores de presentar les propostes tècniques només en suport informàtic i la consegüent exclusió en cas d'incompliment

JCCA de la C.Madrid Informe 2/2019, de 25 d'abril →
Consecuencias de la apertura, por error, de las ofertas antes del acto público previsto para ello en un procedimiento abierto con licitación electrónica

Algunes qüestions analitzades per les Juntes Consultives

Aplicacions/registres informàtics

Informe 4/2017, de 16 de maig, del Ple de la JCCA Gencat

Proposta d'Ordre d'aprovació de les aplicacions de la Plataforma de serveis de contractació pública i del Sobre digital

Informe 12/2019, de 28 de novembre, de la JCCA Gencat

Obligatorietat d'inscripció en un registre oficial d'empreses licitadores com a requisit de participació en els procediments oberts simplificats de tramitació sumària

Algunes qüestions analitzades per les Juntes Consultives

Publicitat i transparència - Protecció de dades de caràcter personal

[Nota Informativa 1/2019, de la Secretaria Tècnica de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya. Assumpte: compliment del deure de transparència i de la normativa de protecció de dades personals en la contractació pública](#)

<https://contractacio.gencat.cat/ca/gestionar-contractacio/cercador-informes-jcca>

 Nova funcionalitat PSCP (aplanament signatures)

Algunes qüestions analitzades Consultives

Eines d'e-contractació

[Informe de la Secretaria Tècnica de la Junta Consultiva de Contractació sobre l'ús de plataformes no corporatives de presentació electrònica d'ofertes en els procediments de contractació pública](#)

L'ús de l'eina corporativa de sobre digital per part de les entitats que integren l'Administració local de Catalunya constitueix un supòsit d'eficiència en la utilització dels recursos públics

<https://contractacio.gencat.cat/ca/gestionar-contractacio/cercador-informes-jcca>

**Recomanació del
Consell de la OCDE
sobre contractació
pública (2015)**

Moltes gràcies

Secretaria Tècnica
Junta Consultiva de Contractació
jcca.eco@gencat.cat
