

A LA ATENCIÓ PRESIDENTA DE LA DIPUTACIÓ DE TARRAGONA
RECURS DE REPOSICIÓ

DADE IDENTIFICATIVES DEL PROCEDIMENT

EXPEDIENT Nº.:	8004330008-2020-0004462
TÍTOL:	Subministrament de llicències antivirus Kaspersky i serveis addicionals 2020-2023
ORGANISME / DEPENDÈNCIA TRA	Diputació de Tarragona

En [redacted] major d'edat, amb DNI: [redacted] i a efectes de notificacions notificacions@semic.es en qualitat de Director General de Servicios Microinformática SA (en endavant SEMIC), amb NIF: A25027145 pel present escrit compareix davant la Presidenta de la Diputació de Tarragona, i en representació de l'esmentada societat i com millor procedeix en Dret exposa els següents

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER: Per acord de Junta de Govern, de data 30 de juny de 2020, s'ha aprova l'expedient de contractació, per procediment obert simplificat, del subministrament de llicències antivirus Kaspersky i serveis addicionals 2020-2023. Exp. 8004330008-2020-0004462.

SEGON: El 21 de setembre de 2020 a les 21:29 es publica a la Plataforma de Contratació de la Diputació de Tarragona l'Acta amb la proposta d'adjudicació.

TERCER: Les proposicions econòmiques realitzades pels licitadors segons es recull en la Resolució d'adjudicació són les següents:

«Un cop revisades les tres ofertes presentades a la licitació, hem detectat que dues de les ofertes no han sumat l'import de llicències variables al preu màxim de licitació. Servicios Microinformática S.A. i Abast Systems & Solutions S.L. han indicat com a preu del contracte només la part fixa amb les 1.500 llicències inicials i els serveis de formació i suport:

Empresa	Preu unitari per llicència	Serveis de formació i suport	1500 llicències inicials	1000 llicències addicionals variables	Preu màxim
Servicios Microinformática S.A.	27,92€	1.040,00€	41.880,00€		42.920,00€
Abast systems & Solutions S.L.	29,40€	1.200,00€	44.100,00€		45.300,00€
Fibratel S.L.	30,22€	1.312,50€	45.330,00€	30.220,00€	76.862,50€

Per aquesta raó només podem valorar l'oferta presentada per Fibratel, S.L.

Segons els criteris de valoració establerts, la puntuació obtinguda la calcularem amb la següent fórmula:

Oferta econòmicade 0 a 10 punts

Puntuació obtinguda = $10 \times (\text{import màxim de licitació (sense iva)} - \text{oferta que es valora (sense iva)}) / (\text{import màxim de licitació (sense iva)} - \text{oferta més econòmica (sense iva)})$.



Parc Tecnològic de Lleida H1 2
25003 - Lleida
T. 902 109 120

www.semic.es

MADRID

BARCELONA

LLEIDA

GIRONA

SEVILLA

ZARAGOZA



RECURSO ESPECIAL EN MATERIA DE CONTRATACIÓN

Expediente Nº.: 8004330008-2020-0004462

QUART: Es resol EXCLOURE a SEMIC per:

La Mesa assumeix l'informe, el qual es publicarà juntament amb aquesta acta en el Perfil del contractant i a continuació, per unanimitat, acorda:

- excloure del contracte de subministrament de llicències antivirus Kaspersky i serveis addicionals a les empreses **Servicios Microinformática S.A.** i **Abast Systems & Solutions S.L.** per no ajustar-se a les característiques de la contractació.

Pels antecedents de fet referits, dins del termini de un mes des de l'endemà de la notificació, **interposa davant la Presidenta de la Diputació RECURS DE REPOSICIÓN** prev a la interposició del Contenciós Administratiu **contra la resolució d'Adjudicació** del contracte de sumistre de llicències antivirus Kaspersky i serveis addicionals 2020-2023. (Exp. 8004330008-2020-0004462) **que acorda la EXCLUSIÓ del procediment de la licitació de l'oferta presentada per SERVICIOS MICROINFORMÁTICA S.A.,** en base als següents

MITJANS DE PROVA

Com a mitjans de prova de tot l'esmentat, aportem la següents documentació.

1. Plec de clàusules administratives particulars de la Diputació de Tarragona que ha de regir el contracte, per procediment obert simplificat, del subministrament de llicències antivirus kaspersky i serveis addicionals 2020-2023. (exp. nº.: Exp. núm. 8004330008-2020-0004462)
2. Resolució de adjudicació de contracte de sumistre. (Exp. Nº.: Exp. núm. 8004330008-2020-0004462)
3. Oferta econòmica presentada per Servicios Microinformática SA

FONAMENTS DE DRET

PRIMER: L'acord d'adjudicació és un acte susceptible d'impugnació davant la Presidenta de la Diputació de Tarragona mitjançant recurs de reposició segons el que diposa el Quadre de Característiques de l'expedient i segons els que disposen els articles 112 i següents de la Llei 39/2015.

SEGON: El compareixent gaudeix de legitimació per recórrer per actuar en representació de la societat de la que és Apoderat i que té la condició d'interessat en l'expedient.

TERCER: En quant al fons de l'assumpte podem al·legar les següents circumstàncies:

1. Que en els termes de la licitació, en el Model d'Oferta Econòmica (Annex IX) del Plec Administratiu no s'inclou per ofertar l'article de "*Llicència adicional Kaspersky Endpoint Security for Bussiness - Advanced Governamental*"



RECURSO ESPECIAL EN MATERIA DE CONTRATACIÓN

Expediente Nº.: 8004330008-2020-0004462



Núm. Expedient: 8004330008-2020-0004462

ANNEX IX MODEL D'OFERTA ECONÒMICA

..... amb DNI núm. en nom¹ amb CIF
núm. i amb domicili fiscal a assabentat de les condicions i
requisits que s'exigeixen per a l'adjudicació del contracte de subministraments de llicències antivirus Kaspersky i
serveis addicionals 2020-2023 (Exp. 8004330008-2020-0004462), em comprometo, a prendre al meu càrrec
l'execució del mateix, amb estricta subjecció als expressats requisits i condicions, per la quantitat màxima de²
..... IVA inclòs, amb el següent desglossament:

Import Base:
Import IVA:
Import total:

Descripció	Preu unitari màxim IVA exclòs	Preu unitari ofertat IVA exclòs	IVA	Preu unitari ofertat IVA inclòs
Llicència inicial Kaspersky Endpoint Security for Business - Advanced Governmental 3 anys	32,33 €			
Descripció	Import base de licitació IVA exclòs	Import base de licitació IVA exclòs	IVA	Import base de licitació IVA inclòs
Serveis de formació i suport	1.501,04 €			

Adjunto tota la documentació exigida i em comprometo a presentar la documentació que se'm requereixi en el
supòsit de presentar l'oferta més avantatjosa.

Signatura electrònica

¹ Indicar si l'oferta es realitza en nom propi o de l'empresa que representa

² Expressar clarament, escrita en lletra i nombre, la quantitat d'euros per la qual es compromet el proponent a
l'execució del contracte

2. Que no es pot considerar que l'oferta presentada per Servicios Microinformática SA, no s'ajusta a les característiques de la contractació; ja que l'oferta presentada s'ajusta exactament al model de l'Annex IX del PPA.



OFERTA ECONÒMICA (General)

Oscar López Gombau amb DNI núm. 40843448W en de l'empresa que representa, Servicios Microinformàtica SA, amb CIF núm.40843448W i amb domicili fiscal a Lleida al Parc Científic i Tecnològic Agroalimentari Edif. H1 2º A, assabentat de les condicions i requisits que s'exigeixen per a l'adjudicació del contracte de subministraments de llicències antivirus Kaspersky i serveis addicionals 2020-2023 (Exp. 8004330008-2020-0004462), em comprometo, a prendre al meu càrrec l'execució del mateix, amb estricta subjecció als expressats requisits i condicions, per la quantitat màxima de **CINQUANTA-UN MIL NOU-CENTS TRENTA-TRES EUROS AMB VINT CÈNTIMS (51.933,20 €)** IVA inclòs, amb el següent desglossament:

Import Base: **42.920,00 €**
Import IVA: **9.013,20 €**
Import total: **51.933,20 €**

Descripció	Preu unitari màxim IVA exclòs	Preu unitari ofertat IVA exclòs	IVA	Preu unitari ofertat IVA inclòs
Llicència inicial Kaspersky Endpoint Security for Business - Advanced Governmental 3 anys	32,33€	27,92€	5,86€	33,78€

Descripció	Import base de Licitació IVA exclòs	Import base de Licitació IVA exclòs	IVA	Import base de licitació IVA inclòs
Serveis de formació i suport	1.501,04€	1.040,00€	218,40€	1.258,40€

Adjunto tota la documentació exigida i em comprometo a presentar la documentació que se'm requereixi en el supòsit de presentar l'oferta més avantatjosa.

Lleida, 21 de juliol d

3. Que el mateix **Annex IX** en la seva especificació del Preus Unitaris, ja especifica que el cost de la **"Llicència adicional Kaspersky Endpoint Security for Business - Advanced Governmental"** és el resultat d'una fórmula:

Núm. Expedient: 8004330008-2020-0004462

ANNEX IX

PREUS UNITARIS

Descripció	Cost unitari (IVA exclòs)
Llicència inicial Kaspersky Endpoint Security for Business - Advanced Governmental 3 anys	32,33 €
Llicència adicional Kaspersky Endpoint Security for Business - Advanced Governmental	Preu nova llicència = (Preu unitari per 3 anys) x (dies de validesa de la nova llicència) / 1095



4. Que de les 3 empreses licitadores, 2 varen interpretar els Plecs de la mateixa manera presentant la seva oferta econòmica conforme al model de l'Annex IX on sols es demanava l'oferta de la "Llicència inicial Kaspersky Endpoint Security for Business-Advanced Governamental 3 anys" i de "Serveis de formació i suport"; al ser el cost de la Llicència Addicional un valor que la Diputació de Tarragona obtenia aplicant la fórmula a partir del cost ofertat per la Llicència Inicial.
5. Que no es pot considerar però, la redacció del plec un fet susceptible d'impugnació mitjançant recurs als Plecs, ja que no estem parlant de Plecs confusos ni amb manca de claredat al no generar cap dubte en un inici tal i com ho demostra el fet de que la majoria dels licitadors els varen interpretar de la mateixa manera.
6. Que la Mesa de Contractació, podria haver sol·licitat aclaració als licitadors afectats sense per això vulnerar el principi de discriminació e igualtat de tracte per un defecte purament formal en la complimentació de la Oferta Econòmica.

- Al respecte es pronuncia Tribunal Administrativo de Central de Recursos Contractuales en la seva resolució núm. 064/2012:

"Así, un excesivo formalismo sería contrario a los principios que deben regir la contratación pública enunciados en el artículo 1 TRLCSP, la libertad de concurrencia y la eficiente utilización de los fondos públicos, exigen que en los procedimientos de adjudicación de los contratos deba tenderse a lograr la mayor concurrencia posible, siempre que los candidatos cumplan los requisitos establecidos."

"... cuando una oferta requiera aclaraciones suplementarias o cuando se trate de corregir errores materiales de redacción, el Tribunal de Primera Instancia ha calificado como contraria al principio de buena administración la desestimación de las ofertas sin ejercer esa facultad de solicitar aclaraciones, cuando la ambigüedad detectada en la formulación de una oferta pueda explicarse de modo simple y disiparse fácilmente (Sentencia de 10 de diciembre de 2009 [TJCE 2009, 386]; As. T-195/08, Antwerpse Bouwwerken NV/Comisión, apartado 56). Reconocer en tales casos una facultad discrecional absoluta sería contrario al principio de igualdad de trato."

"... el principio de proporcionalidad obliga al órgano de contratación -en este caso a la mesa de contratación-, cuando se enfrenta a una oferta ambigua y una solicitud de aclaraciones sobre el contenido de dicha oferta podría garantizar la seguridad jurídica del mismo modo que una desestimación inmediata de la oferta de que se trate, a pedir aclaraciones al licitador afectado en vez de optar por la desestimación pura y simple de la oferta de éste. En otro caso, el órgano de contratación incurre en un manifiesto error de apreciación, tal y como señaló el Tribunal de Primera Instancia en la Sentencia de 27 de septiembre de 2002 (TJCE 2002, 383; Tideland Signal/Comisión, apartado 43).

Por lo tanto, no se vulnera el principio de igualdad de los licitadores por el mero hecho de que el órgano de contratación -la mesa de contratación en este caso- solicite aclaraciones a los licitadores sobre el contenido de las ofertas que han presentado, ya que dicha actuación es una exigencia derivada de los principios de buena administración y proporcionalidad."

- El Tribunal Administrativo de Recursos Contractuales de la Junta de Andalucía en la seva resolució núm.: 310/2018

"Esta es la postura mantenida por este Tribunal (v.g. Resoluciones 286/2016, de 11 de noviembre, 230/2017, de 3 de noviembre, 232/2017, de 3 de noviembre, 183/2018 de 14 de junio, 259/2018, de 24 de septiembre, 273/2018, de 28 de septiembre y 279/2018, de 10 de octubre) en las que se manifiesta que los actos de los poderes adjudicadores no deben rebasar los límites de lo que resulta apropiado y necesario para el logro de los objetivos perseguidos, debiendo entender que, cuando se ofrezca una elección entre varias medidas adecuadas, deberá recurrirse a la menos onerosa y que las desventajas ocasionadas no deben ser desproporcionadas con respecto a los objetivos perseguidos."



- *Tribunal Administrativo de Recursos Contractuales de la Junta de Andalucía en la seva resolució núm.: 9 N° 207/2018*

"Pues bien, sobre esta cuestión, efectivamente, se ha pronunciado este Tribunal. Así, en supuestos semejantes al presente (v.g. Resoluciones 173/2016, de 21 de julio, 133/2017, de 27 de junio y 193/2018, de 22 de junio) coincidiendo con la doctrina manifestada por el resto de Órganos de recursos contractuales, se considera que es posible la subsanación de la oferta cuando sea posible deducir claramente la voluntad de la licitadora, siendo el defecto un mero error de cuenta o de carácter puramente formal.

Asimismo, el principio de concurrencia aboga por favorecer la admisión de licitadores, proscribiendo la exclusión de proposiciones por la presencia de errores fácilmente subsanables. De este modo, como señala la Resolución 409/2018, de 23 de abril, del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales, "(...) las consecuencias excluyentes del artículo 84 RGLCAP deben limitarse a aquellos casos en los que el error del que adolece la proposición del licitador no es salvable mediante la lectura de la propia oferta o de la documentación que, requerida por el pliego, la acompañe. Ésta ha sido la línea seguida de manera constante por este Tribunal que, si con carácter general ha negado la posibilidad de subsanar o aclarar los términos de las ofertas (Resoluciones 164/2011, 246/2011, 104/2012, 268/2012, 16/2013, 117/2013, 151/2013, 779/2014, 472/2015), ha rechazado la exclusión de aquellas en las que el error podía salvarse de manera inequívoca con la documentación presentada (Resoluciones 84/2012, 96/2012, 237/2012, 278/2012, 1097/2015, 362/2016) pero no, en cambio, cuando los términos de la oferta son susceptibles de varias lecturas (Resolución 283/2012)".

- *Tribunal Administrativo de Comunidad de Madrid (TACM) en la seva resolució núm. 330/2017:*

"Teniendo en cuenta que existe sentencia del Tribunal de Contratación en alguna Comunidad Autónoma en que se ha considerado como causa de no exclusión cuando aparezcan dudas de interpretación en el pliego ya que en modo alguno puede interpretarse a favor de la parte que haya ocasionado esta confusión"

"Es cierto que los Pliegos no fueron impugnados pero también lo es que las empresas, potenciales licitadoras, pudieron considerar correcta la redacción pues como indica una de las recurrentes, la inclusión de información sobre los productos en este procedimiento, en nada puede favorecer a la empresa ya que los criterios son de aplicación automática. Por lo tanto el hecho de no haber impugnado los Pliegos en su momento no les impide ahora apreciar la falta de claridad de los mismos puesta de manifiesto en la decisión de exclusión."

- *Tribunal Administrativo de Recursos Contractuales de Castilla y León en la seva resolució núm. 78/2015:*

"En relación con esta cuestión, junto al principio de igualdad se debe considerar además el principio de concurrencia, también enunciado en el artículo 1 del TRLCSP. La Sentencia del Tribunal Supremo de 21 de septiembre de 2004, que cita a su vez la Sentencia del Tribunal Constitucional 141/93, de 22 de abril, la doctrina jurisprudencial (Sentencias de 5 de junio de 1971; 22 de junio de 1972; 27 de noviembre de 1984; 28 de septiembre de 1995 y 6 de julio de 2004, entre otras), así como la doctrina de la Junta Consultiva de Contratación Administrativa (informes 26/97, de 14 de julio; 13/92, de 7 de mayo; y 1/94, de 3 de febrero), se inclinan cada vez más por la aplicación de un criterio antiformalista y restrictivo en el examen de las causas de exclusión de las proposiciones, al afirmar que "una interpretación literalista que conduzca a la no admisión de las proposiciones por simples defectos formales, fácilmente subsanables, es contraria al principio de concurrencia". La consecución de la mayor concurrencia posible en los procedimientos de adjudicación habrá de contar, no obstante, con el presupuesto ineludible de que los licitadores cumplan los requisitos establecidos como base de la licitación."

7. Que la quantitat de l'oferta econòmica presentada per SEMIC, no impideix realitzar la corresponent valoració de la Oferta Econòmica en igualtat de condicions a la del resta de licitadors ya que les "Llicències adicional Kaspersky Endpoint Security for Bussiness - Advanced Governamental " no s'inclouen en el Model d'Oferta Econòmica (Annex IX) ni en els criteris d'adjudicació (Annex XII)



RECURSO ESPECIAL EN MATERIA DE CONTRATACIÓN

Expediente Nº.: 8004330008-2020-0004462

ANNEX XII CRITERIS D'ADJUDICACIÓ

CRITERIS D' ADJUDICACIÓ

El criteri de valoració que servirà de base per a l'adjudicació d'aquest contracte és l'econòmic.

Oferta econòmica de 0 a 10 punts

Puntuació obtinguda = $10 \times (\text{import base licitació} - \text{oferta que es valora}) / (\text{import base de licitació} - \text{oferta més econòmica})$.

Excepcionant les ofertes amb preu igual al valor pressupostat, que es valorant directament en 0 punts.

On:

import màxim de licitació (sense iva) = 82.326,04€

SUPLIQUEM

Que es tingui per interposat el present escrit amb els documents adjunts que s'assenyalen, es serveixi admetre'l i tenir per interposat RECURS DE REPOSICIÓ davant el contingut de la resolució d'adjudicació del contracte de suministre de l'Expediente 8004330008-2020-0004462 de la Diputació de Tarragona y prèvia la tramitació legal que correspongui, sigui dictada resolució en la que es resolgui 1) anular l'acord d'adjudicació 2) revocar la exclusió de SEMIC del procés de licitació sol·licitant la corresponent aclaració de la seva Oferta Econòmica 3) retroacció de les actuacions del procés de licitació incloent a SEMIC en la valoració de la Oferta Econòmica.

A Lleida, 5 d'octubre de 2020

Fdo.: 



S
Efecte

Adreçat a la Presidenta de la Diputació de Tarragona

02 [REDACTED]

RECEIVED
JAN 10 1964
U.S. DEPARTMENT OF JUSTICE
FEDERAL BUREAU OF INVESTIGATION
WASHINGTON, D.C. 20535