

**INSTRUCCIONES INTERNAS DE CONTRATACIÓN DE MERCADOS CENTRALES DE
ABASTECIMIENTOS DE MALAGA, S.A.S.M.E. (MERCAMALAGA)**

- Borrador adaptado a la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector
Público-

Sumario

I.- NATURALEZA Y RÉGIMEN JURÍDICO	2
II.- ÁMBITO DE APLICACIÓN	3
III. CONTRATOS Y NEGOCIOS EXCLUIDOS	4
IV. PRINCIPIOS DE CONTRATACIÓN.....	4
a) Publicidad.....	4
b) Principio de concurrencia	5
c) Principio de transparencia.....	5
d) Principio de sostenibilidad.....	6
e) Principios de igualdad y no discriminación	7
f) Principio de confidencialidad.....	7
VI.- CONDICIONES DE APTITUD DEL CONTRATISTA	9
VII.- OBJETO, PRECIO Y DURACIÓN DEL CONTRATO.	10
VIII.- MODIFICACION DEL CONTRATO	11
IX PROCEDIMIENTOS DE ADJUDICACIÓN	12
A. <u>Procedimiento abierto</u>	13
B. <u>Procedimiento con negociación</u>	16
C. <u>Procedimiento abierto simplificado</u>	17
D. <u>Procedimiento abierto simplificado abreviado</u>	18
F. <u>Contratos menores</u>	19
X ACUERDOS MARCO	20
XI CONTRATACIÓN ELECTRÓNICA	21

I.- NATURALEZA Y RÉGIMEN JURÍDICO

1. MERCADOS CENTRALES DE ABASTECIMIENTOS DE MALAGA, S.A.S.M.E. (MERCAMALAGA) es una sociedad del sector público estatal sometida al régimen de contratación que establece la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público (en adelante LCSP) por la que se trasponen al ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014, para las entidades que no tienen la consideración de poder adjudicador.
2. Los contratos que celebre MERCAMALAGA tendrán siempre la consideración de contratos privados conforme al artículo 26.1 de la LCSP. Además, siguiendo el art. 26.4 del mismo texto legal los contratos que celebre MERCAMÁLAGA se regirán por lo dispuesto en los artículos 321 y 322 de la LCSP; y en lo que se refiere a sus efectos, modificación y extinción se regularán por las normas de derecho privado que les resulten de aplicación.
3. En la adjudicación de los contratos que celebre MERCAMALAGA se ajustará a las presentes Instrucciones que, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 321 y 322 de la LCSP, garantizan la aplicación de los principios de publicidad, concurrencia, transparencia, confidencialidad, igualdad y no discriminación, así como que la adjudicación recaiga en quien presente la oferta económicamente más ventajosa.
4. El conocimiento de cuantas cuestiones litigiosas afecten a la preparación y adjudicación de los contratos que celebre MERCAMALAGA corresponderá al orden jurisdiccional contencioso administrativo, mientras que el conocimiento de las cuestiones referidas a los efectos y extinción corresponderá al orden jurisdiccional civil, con arreglo al artículo 27 de la LCSP.

Asimismo, siguiendo lo dispuesto en el artículo 321.5 de la LCSP las actuaciones de preparación y adjudicación de contratos realizadas por MERCAMALAGA son impugnables en vía administrativa de conformidad con lo establecido en la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas ante el titular del Departamento ministerial, entidad u organismo público al que esté adscrito MERCAMÁLAGA.

En tal sentido, y considerando esta norma, las de tramitación del recurso de alzada de la Ley 39/2015 y la cláusula de competencia residual a favor del Alcalde prevista en el art. 21 LBRL, las actuaciones de preparación y adjudicación de contratos realizadas por MERCAMALAGA serán susceptibles de recurso de alzada ante el Alcalde del Excmo Ayuntamiento de Málaga en el plazo de un mes a computar desde el día siguiente a la notificación y transcurridos tres meses desde la interposición del recurso sin que haya recaído resolución se podrá entender desestimado el referido recurso.

II.- ÁMBITO DE APLICACIÓN

Las presentes instrucciones se aplicarán a todos los contratos que celebre MERCAMALAGA y, en particular, a los siguientes:

a) **Contratos de obras:**

Son aquellos que tienen por objeto la realización de una obra o la ejecución de alguno de los trabajos enumerados en el Anexo I del LCSP o la realización por cualquier medio de una obra que responda a las necesidades especificadas por MERCAMALAGA. Además de estas prestaciones, el contrato podrá comprender, en su caso, la redacción del correspondiente proyecto. Por "obra" se entenderá el resultado de un conjunto de trabajos de construcción o de ingeniería civil, destinado a cumplir por sí mismo una función económica o técnica, que tenga por objeto un bien inmueble.

b) **Contrato de suministro:**

Son aquellos que tienen por objeto la adquisición, el arrendamiento financiero, o el arrendamiento, con o sin opción de compra, de productos o bienes muebles, excluidos los relativos a propiedades incorpóreas o valores negociables, salvo los que tengan por objeto programas de ordenador que deban considerarse suministros. En todo caso, se considerarán contratos de suministro los siguientes:

- Aquellos en los que el empresario se obligue a entregar una pluralidad de bienes de forma sucesiva y por precio unitario sin que la cuantía total se defina con exactitud al tiempo de celebrar el contrato, por estar subordinadas las entregas a las necesidades del adquirente.
- Los que tengan por objeto la adquisición y el arrendamiento de equipos y sistemas de telecomunicaciones o para el tratamiento de la información, sus dispositivos y programas, y la cesión del derecho de uso de estos últimos, a excepción de los contratos de adquisición de programas de ordenador desarrollados a medida, que se considerarán contratos de servicios.
- Los de fabricación, por los que la cosa o cosas que hayan de ser entregadas por el empresario deban ser elaboradas con arreglo a características peculiares fijadas previamente por MERCAMALAGA, aun cuando ésta se obligue a aportar, total o parcialmente, los materiales precisos.
- Los que tengan por objeto la adquisición de energía primaria o energía transformada.

c) Contrato de servicios:

Son aquellos cuyo objeto son prestaciones de hacer consistentes en el desarrollo de una actividad o dirigidas a la obtención de un resultado distinto de una obra o un suministro, incluyendo aquellos en que el adjudicatario se obligue a ejecutar el servicio de forma sucesiva y por precio unitario.

III. CONTRATOS Y NEGOCIOS EXCLUIDOS

Quedan fuera del ámbito de aplicación de estas Instrucciones los negocios y relaciones jurídicas a que se refieren los arts. 5 a 11 de la LCSP”.

IV. PRINCIPIOS DE CONTRATACIÓN

La adjudicación de los contratos a que se refiere la presente Instrucción estará sometida a los principios de publicidad, concurrencia, transparencia, confidencialidad, igualdad y no discriminación.

a) Publicidad

1. MERCAMALAGA dará a los contratos que pretenda celebrar la suficiente difusión para que cualquier interesado pueda concurrir, favoreciendo su participación. En todo caso el anuncio de licitación se publicará en el perfil de contratante de MERCAMALAGA. Podrán establecerse medios de publicidad adicionales atendiendo a la cuantía del contrato, su objeto, ámbito geográfico del mismo, características y circunstancias del sector. En todo caso, Las empresas interesadas pueden recabar información adicional en el domicilio social sito en Avenida de José Ortega y Gasset, nº 553 de Málaga.
2. El anuncio contendrá, como mínimo, una breve descripción de los detalles esenciales del contrato que debe adjudicarse y del procedimiento de adjudicación, como el presupuesto y el plazo para presentar ofertas, junto con la invitación a contactar con MERCAMALAGA.
3. El perfil del contratante de MERCAMÁLAGA, S.A. se encuentra integrado en la Plataforma de Contratación del Sector Público, gestionándose y difundiéndose a través de la misma, existiendo en la página web de MERCAMÁLAGA, S.A. un enlace a dicho perfil.

4. La adjudicación de los contratos que hayan sido objeto de publicidad será asimismo publicada en el perfil de contratante accesible en la página web de MERCAMALAGA.
5. Podrá excluirse la publicidad mediante la inserción del anuncio previo en los supuestos previstos en el artículo 168. LCSP para el procedimiento negociado sin publicidad.

b) Principio de concurrencia

1. Salvo los contratos menores, por importe inferior a 40.000 euros el de obras y a 15.000 euros los de suministros y servicios, que podrán adjudicarse directamente a cualquier empresario con capacidad de obrar y que cuente con la habilitación profesional necesaria para realizar la prestación, en la forma que se precisará más adelante, la adjudicación de los contratos que celebre MERCAMALAGA se llevará a cabo a través de procedimientos que garanticen la concurrencia de proposiciones u ofertas.
2. En todos los contratos en los que concurran los supuestos de exclusión de publicidad antes relacionados será necesario solicitar ofertas, al menos, a tres empresas con la capacidad y solvencia necesarias para la realización del objeto del contrato, siempre que ello sea posible.

c) Principio de transparencia

1. Las presentes instrucciones serán publicadas en el perfil de contratante de MERCAMALAGA, integrado en la Plataforma de Contratación del Estado, accesible en la web de esta sociedad (www.mercamalaga.es) y estarán a disposición de todos los interesados en participar en los procedimientos de adjudicación de los contratos que en ellas se regulan.
2. En los anuncios se fijarán plazos adecuados para la presentación de ofertas, que deberán ser suficientes para permitir a las empresas realizar una evaluación adecuada y formular sus proposiciones.
3. Asimismo, en los pliegos que regulen los procedimientos de adjudicación se fijarán de manera previa y precisa los criterios objetivos aplicables para la valoración de ofertas, sin que puedan tenerse en cuenta las características o experiencia de los participantes (que sólo podrá valorarse como elemento de solvencia) o el nivel o características de los medios que deban emplearse para la ejecución del contrato (que, en su caso, deberá exigirse a todos los participantes por igual).

4. Los contratos se adjudicarán a la mejor oferta de conformidad con el criterio de mejor relación calidad-precio. La mejor relación calidad-precio se evaluará con arreglo a criterios económicos y cualitativos, de conformidad con el artículo 145 de la LCSP. Los criterios cualitativos que establezca el órgano de contratación podrán incluir aspectos medioambientales o sociales siempre que estén vinculados al objeto del contrato, además, estos criterios deberán de ir acompañados de un criterio relacionado con los costes el cual, a elección del órgano de contratación, podrá ser el precio o un planteamiento basado en la rentabilidad como el coste del ciclo de vida.

Asimismo, la organización, cualificación y experiencia del personal adscrito al contrato que vaya a ejecutar el mismo, podrá formar parte de los criterios cualitativos que establezca el órgano de contratación para evaluar la mejor relación calidad precio, siempre que esté vinculado al objeto del contrato y cuando la calidad de dicho personal pueda afectar de manera significativa a su mejor ejecución.

La aplicación de más de un criterio de adjudicación procederá, en todo caso, en la adjudicación de los contratos enumerados en el art. 145.3 de la LCSP. Los órganos de contratación velarán por que se establezcan criterios de adjudicación que permitan obtener obras, suministros o servicios de gran calidad que respondan lo mejor posible a sus necesidades. Igualmente, deberán respetarse el resto de reglas que establece el artículo 145 de la LCSP sobre los requisitos y clases de criterios de adjudicación del contrato.

5. En determinados casos, y previa justificación en el expediente, los contratos se podrán adjudicar con arreglo a criterios basados en una mejor relación coste-eficacia, sobre la base del precio o coste, como el cálculo del coste del ciclo de vida con arreglo a lo dispuesto en el art. 148 de la LCSP.
6. En el expediente de contratación deberá constar la determinación clara y precisa de la persona responsable del Departamento o Unidad competente por razón de la materia que lo inicia, que será asimismo competente para efectuar, en su caso, la propuesta de adjudicación y, de los responsables con competencia para la adjudicación del contrato.

d) Principio de sostenibilidad

1. Se incluirán en el expediente de contratación, cuando la naturaleza de los contratos lo permita, y siempre que sean compatible con el derecho comunitario y se indiquen en el anuncio de licitación y el pliego o el contrato, condiciones de ejecución referentes al nivel de emisión de gases de efecto invernadero y de mantenimiento o mejora de los valores medioambientales que pueden verse afectados por la ejecución del contrato.

2. Asimismo en los criterios de adjudicación de los contratos, cuando su objeto lo permita, y estas condiciones estén directamente vinculadas al mismo, se valorará el ahorro y el uso eficiente del agua y de la energía y de los materiales, el coste ambiental del ciclo de la vida, los procedimientos y métodos de producción ecológicos, la generación y gestión de residuos o el uso de materiales reciclados y reutilizados o de materiales ecológicos.

e) Principios de igualdad y no discriminación

1. La descripción del objeto del contrato no podrá ser discriminatoria, para lo que no debe hacer referencia a una fabricación o procedencia determinada, o a un procedimiento concreto que caracterice a los productos o servicios ofrecidos por un empresario determinado, ni referirse a una marca, una patente, un tipo, un origen o una producción determinados, salvo si una referencia de este tipo se justifica por el objeto del contrato y va acompañada de la mención “o equivalente”.
2. El acceso a los procedimientos de adjudicación debe poderse realizar en condiciones de igualdad para los operadores económicos de todos los Estados miembros de la Unión Europea, de modo que no se podrá imponer ninguna condición que suponga una discriminación directa o indirecta de los participantes, como, por ejemplo, la obligación de que las empresas interesadas en el contrato estén establecidas en el territorio del mismo Estado miembro o de la misma región que MERCAMALAGA.
3. Si se exige a los participantes la presentación de certificados, títulos u otro tipo de documentación justificativa, los documentos procedentes de otros Estados miembros que ofrezcan garantías equivalentes deberán aceptarse.
4. No se podrá facilitar de forma discriminatoria información que pueda proporcionar ventajas a determinados participantes respecto del resto.

f) Principio de confidencialidad

1. MERCAMALAGA no podrá divulgar la información facilitada por los participantes que éstos hayan declarado confidencial. La confidencialidad afecta, en particular, a los secretos técnicos o comerciales y a los aspectos confidenciales de las ofertas y a cualesquiera otras informaciones cuyo contenido pueda ser utilizado para falsear la competencia, ya sea en ese procedimiento de licitación o en otros posteriores.

El deber de confidencialidad del órgano de contratación, así como de sus servicios dependientes no podrá extenderse a todo el contenido de la oferta del adjudicatario ni a todo el contenido de los informes y documentación que, en su caso, genere directa o indirectamente el órgano de contratación en el curso del procedimiento de licitación. Únicamente podrá extenderse a documentos que tengan una difusión restringida, y en ningún caso a documentos que sean públicamente accesibles.

El deber de confidencialidad tampoco podrá impedir la divulgación pública de partes no confidenciales de los contratos celebrados, tales como, en su caso, la liquidación, los plazos finales de ejecución de la obra, las empresas con las que se ha contratado y subcontratado, y, en todo caso, las partes esenciales de la oferta y las modificaciones posteriores del contrato, respetando en todo caso lo dispuesto en el Reglamento (UE) 2016/679 del Parlamento Europeo y del Consejo de 27 de abril de 2016 relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE (Reglamento general de protección de datos).

2. Por su parte el contratista deberá respetar el carácter confidencial de aquella información a la que tenga acceso con ocasión de la ejecución del contrato a la que se le hubiera dado el referido carácter en el contrato o que, por su propia naturaleza, debe ser tratada como tal. Este deber se mantendrá durante un plazo de cinco años desde el conocimiento de esa información, salvo que los pliegos o el contrato establezcan un plazo mayor que, en todo caso, deberá ser definido y limitado en el tiempo.

V.- ÓRGANO DE CONTRATACIÓN Y COMPETENCIAS

1. El órgano de contratación es el Consejo de Administración de MERCAMALAGA y su Comisión Ejecutiva, sin perjuicio de la delegación de facultades efectuada en los poderes generales que consten debidamente inscritos en el Registro Mercantil.
2. En los procedimientos abierto y con negociación de adjudicación los responsables con competencia para adjudicar el contrato podrán estar asistidos por una Mesa de contratación, que será el órgano competente para la valoración de las ofertas. La Mesa estará constituida por un Presidente, los vocales que se determinen y un Secretario. Su composición se concretará en el expediente. El Secretario deberá ser designado entre el personal de MERCAMALAGA, y entre los vocales deberán figurar necesariamente quien tenga atribuido el asesoramiento jurídico del órgano de contratación y una persona al servicio de dicho órgano tenga atribuidas las funciones relativas al control económico-presupuestario.

VI.- CONDICIONES DE APTITUD DEL CONTRATISTA

1. Resultan aplicables los preceptos de la LCSP relativos a la capacidad de las personas jurídicas (artículo 66), a la capacidad de las empresas comunitarias (artículo 67), y a las uniones temporales de empresas (artículo 69), así como el artículo 84, relativo a la forma de acreditar la capacidad de obrar. Son también aplicables las previsiones del artículo 68 (necesidad de que las empresas no comunitarias acrediten que el Estado de procedencia admite la participación de empresas españolas en la contratación con la Administración y con las entidades del sector público asimilables a las enumeradas en el artículo 3 de forma sustancialmente análoga) y del artículo 70 (imposibilidad de que concurran a las licitaciones empresas que hubiesen participado en la elaboración de las especificaciones técnicas o de los documentos preparatorios del contrato cuando dicha participación pueda provocar restricciones a la libre concurrencia o suponer un trato privilegiado respecto del resto de las empresas licitadoras).
2. Asimismo, se deberá exigir el cumplimiento de las prohibiciones de contratar del artículo 71 de la LCSP, siendo también de aplicación el artículo 85, relativo a la acreditación o prueba de la no concurrencia de una prohibición de contratar por parte de los empresarios.
3. El requisito de la solvencia económica y financiera y profesional o técnica es también exigible en toda la contratación del sector público, por lo que serán de aplicación los artículos 74 a 76 y 86 a 92, debiendo tenerse en cuenta la posible admisión de medios de prueba de la solvencia distintos de los previstos en los artículos 86 a 92, así como la posibilidad de acreditar la solvencia exigida mediante medios externos, pudiendo el empresario “basarse en la solvencia y medios de otras entidades, independientemente de la naturaleza jurídica de los vínculos que tenga con ellas, siempre que demuestre que, para la ejecución del contrato, dispone efectivamente de esos medios” (art. 75.1 de la LCSP).
4. La exigencia de clasificación del empresario e inscripción en los Registros Oficiales de Licitadores y Empresas Clasificadas, que acredita las condiciones de aptitud del empresario, será potestativa para MERCAMALAGA, aunque se deberá admitir la acreditación de las condiciones de aptitud de los empresarios mediante la certificación que, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 96 de la Ley, emita el citado Registro. Asimismo, debe tenerse en cuenta que los certificados de clasificación que acrediten la inscripción en listas oficiales de empresarios autorizados para contratar establecidas por los Estados miembros de la Unión Europea, sientan una presunción de aptitud de los empresarios incluidos en ellas en los casos a que se refiere el artículo 97 de la LCSP.
5. MERCAMALAGA podrá exigir la constitución de una garantía provisional. El importe de esta garantía se establecerá en el Pliego de Cláusulas Particulares

sin que en ningún caso supere el 3% del presupuesto del contrato, IVA excluido. Cuando el Órgano de Contratación decida exigir una garantía provisional deberá justificar suficientemente en el expediente las razones de su exigencia para ese concreto contrato.

6. La garantía provisional asegurará, como mínimo, el mantenimiento de las proposiciones presentadas por parte de los licitadores hasta la adjudicación del contrato a favor del adjudicatario, sin perjuicio de lo que se disponga en el Pliego de Cláusulas Particulares.
7. MERCAMALAGA podrá exigir la constitución de una garantía definitiva sin que en ningún caso supere el 5% del importe de adjudicación del contrato, IVA excluido.

La garantía definitiva, sin perjuicio de lo que determine el Pliego de Cláusulas Particulares, responderá entre otros de los siguientes conceptos:

1. De la obligación de formalizar el contrato en plazo.
2. De las penalidades impuestas al contratista por la ejecución del contrato.
3. De las obligaciones derivadas del contrato y de su correcta ejecución.
4. De la posible resolución culpable del contrato.
5. Además, en los contratos de obras, de servicios y de suministros, la garantía definitiva responderá de la inexistencia de vicios o defectos de los bienes construidos o suministrados o de los servicios prestados durante el plazo de garantía que se haya previsto en el contrato.

Además de la garantía a que se refiere el párrafo anterior, se podrá exigir al adjudicatario que preste una garantía complementaria de hasta un 5% del importe de adjudicación del contrato, pudiendo alcanzar la garantía total un 10% del precio del contrato.

En cuanto a la forma de constitución y demás requisitos de las garantías se estará a lo dispuesto en el Pliego de Cláusulas Particulares.

Los Pliegos de Cláusulas Particulares fijaran el momento y la forma de la devolución y cancelación de las garantías.

VII.- OBJETO, PRECIO Y DURACIÓN DEL CONTRATO.

1. Resultan aplicables las normas del artículo 99 de la LCSP sobre el objeto, referidas al carácter determinado del objeto, la prohibición de fraccionamiento del mismo, las reglas sobre división del objeto en lotes.

2. Asimismo, resultan aplicables las normas del artículo 102 de la LCSP sobre el precio, salvo la prohibición de pago aplazado del artículo 102.8, que sólo rige para las Administraciones públicas, por lo que MERCAMALAGA podrá introducir esta modalidad de pago en los contratos.
3. El valor estimado de los contratos, del que dependen el régimen de publicidad y la exigencia o no de licitación y pliegos, será el importe total del contrato, sin incluir el Impuesto sobre el Valor Añadido, teniendo en cuenta cualquier forma de opción eventual y las eventuales prórrogas, en la forma prevista en el art. 101 de la LCSP.
4. Los criterios para apreciar el carácter anormal o desproporcionado de las ofertas se determinarán, para cada caso concreto, en los correspondientes Pliegos de condiciones que rijan cada licitación.
5. Serán aplicables las previsiones del artículo 29 de la LCSP sobre el plazo de duración de los contratos.

VIII.- MODIFICACION DEL CONTRATO

1. Sin perjuicio de los supuestos de sucesión en la persona del contratista, cesión del contrato, revisión de precios y prórroga del plazo de ejecución, los contratos que celebra MERCAMALAGA sólo podrán modificarse cuando así se haya previsto en los pliegos o en el anuncio de licitación o en los casos y con los límites establecidos en el artículo 205 de la LCSP. En cualesquiera otros supuestos, si fuese necesario que la prestación se ejecutase en forma distinta a la pactada, inicialmente deberá procederse a la resolución del contrato en vigor y a la celebración de otro bajo las condiciones pertinentes. Este nuevo contrato deberá adjudicarse de acuerdo con lo previsto en las presentes Instrucciones de Contratación.
2. La modificación del contrato no podrá realizarse con el fin de adicionar prestaciones complementarias a las inicialmente contratadas, ampliar el objeto del contrato a fin de que pueda cumplir finalidades nuevas no contempladas en la documentación preparatoria del mismo, o incorporar una prestación susceptible de utilización o aprovechamiento independiente. En estos supuestos, deberá procederse a una nueva contratación de la prestación correspondiente, en la que podrá aplicarse el procedimiento sin publicidad si concurren las circunstancias previstas en la letra g) del punto 5. del apartado IV a) de estas Instrucciones.
3. Cuando los pliegos o el anuncio de licitación contemplen expresamente la posibilidad de modificación del contrato, deberán detallar de forma clara, precisa e inequívoca las condiciones en que podrá hacerse uso de la misma, así como el alcance y límites de las modificaciones que pueden acordarse, con expresa indicación del porcentaje del

precio del contrato al que como máximo puedan afectar, y el procedimiento que haya de seguirse para ello. A estos efectos, los supuestos en que podrá modificarse el contrato deberán definirse con total concreción por referencia a circunstancias cuya concurrencia pueda verificarse de forma objetiva, y las condiciones de la eventual modificación deberán precisarse con un detalle suficiente para permitir a los licitadores su valoración a efectos de formular su oferta y ser tomadas en cuenta en lo que se refiere a la exigencia de condiciones de aptitud a los licitadores y valoración de las ofertas.

4. Las modificaciones no previstas en los pliegos o en el anuncio de licitación solo podrán efectuarse en los supuestos del apartado 2 del artículo 205 de la LCSP y siempre que se cumplan los requisitos establecidos en su apartado 1.
5. En todo caso, la modificación del contrato solo podrá acordarse previa audiencia al contratista y previo informe de la Asesoría Jurídica de MERCAMALAGA. Asimismo, en los supuestos del artículo 205 deberá darse audiencia al redactor del proyecto o de las especificaciones técnicas, si éstos se hubiesen preparado por un tercero ajeno a MERCAMALAGA en virtud de un contrato de servicios, para que, en un plazo no inferior a tres días, formule las consideraciones que tenga por conveniente.

IX PROCEDIMIENTOS DE ADJUDICACIÓN

1. La adjudicación de todos los contratos de obras, servicios y suministros que celebre MERCAMALAGA, se realizará por los procedimientos que se regulan a continuación:
 - **Procedimiento abierto**, Para contratos de obras, suministros y servicios que no deban tramitarse por los procedimientos y conforme a las reglas que siguen.
 - **Procedimiento con negociación**: Cando se cumplan los requisitos establecidos en el artículo 167 de la LCSP.
 - **Procedimiento abierto simplificado**: para contratos de obras cuyo valor estimado sea igual o inferior a 2.000.000 euros, y contratos de suministros y servicios, cuyo valor estimado sea igual o inferior a 100.000 euros; y que entre los criterios de adjudicación previstos en el pliego no haya ninguno evaluable mediante juicio de valor o, de haberlos, su ponderación no supere el 25% del total, salvo en el caso de que el contrato tenga por objeto prestaciones de carácter intelectual, como los servicios de ingeniería y arquitectura, en que su ponderación no podrá superar el 45% del total.
 - **Procedimiento abierto simplificado abreviado**: para contratos de obras de cuantía inferior a 80.000 euros, y contratos de suministros y de servicios de cuantía inferior a 35.000 euros, excepto los que tengan por objeto prestaciones de carácter intelectual a los que no será de aplicación.

- **Procedimiento sin publicidad**, para contratos que se encuentre entre los supuestos indicados en el punto 5 del apartado IV.a). de estas Instrucciones.
 - **Contratos menores**, por importe inferior a 40.000 € en el caso de obras y a 15.000 € en el caso de suministros y servicios
2. Las instrucciones relativas al procedimiento abierto serán aplicables a los otros procedimientos en lo que no se especifique para los mismos.
 3. Para racionalizar y ordenar la adjudicación de los contratos de obras, suministros y servicios MERCAMALAGA podrá concluir Acuerdos Marco con uno o varios empresarios con la finalidad de establecer las condiciones a las que tendrán que ajustarse los contratos que pretendan adjudicar durante un periodo determinado, siempre que el recurso a estos instrumentos no se efectúe de forma abusiva o de modo que la competencia se vea obstaculizada, restringida o falseada.

A. Procedimiento abierto

a) **Preparación del contrato**

1. **Informe de necesidades.** El procedimiento se iniciará con un informe del Director General, tenga o no competencia para adjudicar el contrato, que determine la naturaleza y extensión de las necesidades que pretenden cubrirse mediante el contrato proyectado, así como la idoneidad de su objeto y contenido para satisfacerlas, su duración, los criterios para su adjudicación, el coste aproximado del contrato y, en función de éste, el tipo de procedimiento propuesto, los criterios de solvencia técnica o profesional, y económica y financiera, las condiciones especiales de ejecución del contrato y la forma de dar efectividad al principio de publicidad. Dicho informe será aprobado por el Órgano de Contratación.
2. **Pliero o documento de prescripciones técnicas.** El Director General o, a su requerimiento, el personal cualificado de MERCAMALAGA, S.A.S.M.E. que designe, elaborará el pliego o documento que recoja las prescripciones técnicas que hayan de regir la realización de la prestación y definan sus calidades, sus condiciones sociales y ambientales. En la elaboración estos pliegos o documentos se tendrán en cuenta las previsiones de los artículos 123 a 130 de la LCSP.
3. **Autorización del gasto.** El informe de inicio de la contratación y pliego o documento de prescripciones técnicas será remitido al Departamento Económico Financiero para que informe sobre la disponibilidad de fondos para atender, en su caso, el gasto.

4. Proyecto de obras. En los contratos de obras, la adjudicación del contrato requerirá la previa elaboración, aprobación, supervisión y replanteo del proyecto. Excepcionalmente, se podrá adjudicar conjuntamente el proyecto y la obra, en cuyo caso la ejecución de ésta quedará supeditada a la supervisión, aprobación y replanteo del proyecto.

5. Pliegos de cláusulas particulares. El informe de necesidades se remitirá al personal cualificado de MERCAMALAGA, S.A. que se designe en unión del pliego o documento de prescripciones técnicas para la elaboración del pliego de cláusulas particulares que regule la adjudicación en el que se establezcan las características básicas del contrato, el régimen de admisión de variantes, las modalidades de recepción de las ofertas, los criterios de solvencia y de adjudicación y las garantías que deberán constituir, en su caso, los participantes o el adjudicatario. Estos pliegos y los de prescripciones técnicas serán parte integrante del contrato.

b) Aprobación del expediente y publicación del anuncio

1. Así completado el expediente, será aprobado por el Director General que acordará al propio tiempo, la publicación del anuncio.
2. El anuncio se publicará por un plazo mínimo de veinte días, salvo que la urgencia de la contratación requiera un plazo más breve, y contendrá, como mínimo, una breve descripción de los detalles esenciales del contrato que debe adjudicarse y del procedimiento de adjudicación, como el presupuesto y el plazo para presentar ofertas, junto con la invitación a contactar con MERCAMALAGA.
3. El anuncio figurará en el perfil de contratante, situado en la Plataforma de Contratación del Estado, existiendo un enlace en la página Web de la sociedad, sin perjuicio de la posibilidad de utilizar otros medios adicionales de publicidad atendiendo a la cuantía del contrato, su objeto, ámbito geográfico del mismo, características y circunstancias del sector.

c) Apertura de ofertas

1. En el procedimiento abierto todo empresario interesado podrá presentar una oferta, quedando excluida toda negociación de los términos del contrato con los licitadores. Las ofertas serán secretas hasta el momento de su apertura y se arbitrarán los medios para que tengan tal carácter.
2. La apertura y valoración de las ofertas recibidas se efectuará por el responsable del inicio del expediente o, en su caso, por la Mesa de contratación, que podrá solicitar los informes técnicos que estime pertinentes sobre las ofertas presentadas y, en su caso, requerir a las empresas que subsanen los defectos que se detecten en la documentación presentada. La apertura de la oferta económica se realizará en acto público indicando en el

anuncio el lugar y la fecha y hora. El responsable del expediente o, en su caso, la Mesa elevará la propuesta de adjudicación a los responsables competentes para la adjudicación.

d) Adjudicación del contrato

1. La adjudicación del contrato se acordará por los responsables con competencia para adjudicar a favor de la oferta utilizando una pluralidad de criterios en base a la mejor relación calidad-precio por resolución motivada que deberá notificarse a los candidatos o licitadores y publicarse en el perfil de contratante de MERCAMALAGA. La mejor relación calidad-precio se evaluará con arreglo a criterios económicos y cualitativos. Los criterios cualitativos que establezca el órgano de contratación podrán incluir aspectos medioambientales o sociales, siempre que estén vinculados al objeto del contrato, y podrán ser, entre otros, aquellos que enumera el art. 145.2 de la LCSP.

Asimismo, y previa justificación en el expediente, los contratos se podrán adjudicar con arreglo a criterios basados en una mejor relación coste-eficacia, sobre la base del precio o coste, como el cálculo del coste del ciclo de vida con arreglo al art. 148 de la LCSP.

2. En el caso de que no se hayan presentado ofertas o las presentadas sean inadecuadas, irregulares o inaceptables el procedimiento se declarará desierto.

e) Garantías exigibles

1. En los contratos que celebre MERCAMALAGA, de conformidad con el art. 114 de la LCSP, el órgano de contratación podrá exigir la prestación de una garantía a los licitadores y candidatos, para responder del mantenimiento de sus ofertas hasta la adjudicación, y en su caso, formalización del contrato o al adjudicatario, para asegurar la correcta ejecución de la prestación.
2. El importe de la garantía que podrá presentarse en alguna de las formas previstas en el art. 108 de la LCSP, sin que resulte necesaria su constitución en la Caja General de Depósitos, así como el régimen de devolución o cancelación serán establecidos por el órgano de contratación en los Pliegos que rijan cada licitación, sin que puedan sobrepasar los límites que establecen los arts. 106.2 y 107.2 de la LCSP.

f) Formalización del contrato

Los contratos que celebre MERCAMALAGA deben formalizarse necesariamente por escrito y, de conformidad con el artículo 35 de la LCSP,

deben incluir, necesariamente, las siguientes menciones, salvo que ya se encuentren recogidas en el pliego:

1. La identificación de las partes.
2. La acreditación de la capacidad de los firmantes para suscribir el contrato.
3. La definición del objeto y tipo del contrato, teniendo en cuenta en la definición del objeto las consideraciones sociales, ambientales y de innovación.
4. Referencia a la legislación aplicable al contrato.
5. La enumeración de los documentos que integran el contrato.
6. El precio cierto, o el modo de determinarlo.
7. La duración del contrato o las fechas estimadas para el comienzo de su ejecución y para su finalización, así como la de la prórroga o prórrogas, si estuviesen previstas.
8. Las condiciones de recepción, entrega o admisión de las prestaciones.
9. Las condiciones de pago.
10. Los supuestos en los que procede la modificación, en su caso.
11. Los supuestos en que procede la resolución.
12. La extensión objetiva y temporal del deber de confidencialidad que, en su caso, se imponga al contratista.
13. La obligación de la empresa contratista de cumplir durante todo el periodo de ejecución del contrato las normas y condiciones fijadas en el convenio colectivo de aplicación.

B. Procedimiento con negociación

1. En el procedimiento con negociación la adjudicación recaerá en el licitador justificadamente elegido por los responsables competentes tras efectuar consultas con diversos candidatos y negociar las condiciones del contrato con uno o varios de ellos.
2. El procedimiento con negociación será objeto de publicidad, por lo que será posible la presentación de ofertas en concurrencia por cualquier empresario interesado.
3. El responsable de la apertura y valoración de las ofertas podrá solicitar los informes técnicos que se estimen pertinentes sobre las ofertas presentadas y, en su caso, requerir a las empresas que subsanen los defectos que se detecten en la documentación presentada. Negociará con los participantes las ofertas que éstos hayan presentado para adaptarlas a los requisitos indicados en el pliego de cláusulas particulares y en el anuncio, en su caso, y en los posibles documentos complementarios, con el fin de identificar la oferta con mejor relación calidad-precio.

4. El procedimiento se podrá articular en fases sucesivas, a fin de reducir progresivamente el número de ofertas a negociar mediante la aplicación de los criterios de adjudicación señalados en el anuncio o en el pliego de condiciones. El número de soluciones que lleguen hasta la fase final deberá ser lo suficientemente amplio como para garantizar una competencia efectiva, siempre que se hayan presentado un número suficiente de soluciones o de candidatos adecuados. Durante la negociación, el responsable del inicio del expediente y de la valoración de ofertas velará porque todos los participantes reciban igual trato. En particular no facilitará, de forma discriminatoria, información que pueda dar ventajas a determinados licitadores con respecto al resto.

C. Procedimiento abierto simplificado

1. En el procedimiento abierto simplificado el anuncio de licitación del contrato únicamente precisará de publicación en el perfil de contratante del órgano de contratación. Toda la documentación necesaria para la presentación de la oferta tiene que estar disponible por medios electrónicos desde el día de la publicación del anuncio en dicho perfil de contratante.
2. En este procedimiento el plazo para la presentación de proposiciones no podrá ser inferior a quince días a contar desde el siguiente a la publicación en el perfil de contratante del anuncio de licitación. En los contratos de obras el plazo será como mínimo de veinte días.
3. El procedimiento continuará con estas especialidades:
 - a) No será necesaria garantía provisional.
 - b) Las proposiciones podrán ser presentadas solo en el Registro de MERCAMÁLAGA (no se admiten presentaciones por correo).
 - c) **Se presentarán las proposiciones en un único sobre** (o, cuando se disponga de medios electrónicos apropiados, en un único archivo) para el caso de **no contemplar criterios sujetos a juicio de valor**.
 - d) La presentación de la oferta exigirá la **declaración responsable del firmante** respecto a ostentar la representación de la sociedad que presenta la oferta; a contar con la adecuada solvencia económica, financiera y técnica o, en su caso, la clasificación correspondiente; a contar con las autorizaciones necesarias para ejercer la actividad; a no estar incurso en prohibición de contratar alguna; y se pronunciará sobre la existencia del compromiso a que se refiere el artículo

75.2 de la LCSP. A tales efectos, el modelo de oferta que figure como anexo al pliego recogerá esa declaración responsable en cada contrato.

- e) **Será público** la apertura del sobre con la oferta económica/valoración automática (si hubiera habido criterios sujetos a juicio de valor, se habrá valorado previamente comunicando puntuaciones en el mismo acto, previo a la apertura económica) .
- f) En la misma sesión, al finalizar el Acto Público, se **excluirá a las empresas que no cumplieran los requisitos del pliego**, en su caso, y se clasificarán las ofertas por su puntuación; se analizará si existe alguna oferta desproporcionada (en caso afirmativo se requerirá justificación en 5 días hábiles); se realizará **propuesta de adjudicación; se comprobarán los requisitos de** constitución, solvencia, clasificación, no prohibiciones.
- g) Una vez comprobado lo anterior, se **requerirá, en su caso**, al propuesto adjudicatario para que constituya **garantía definitiva** y aporte los compromisos regulados en el artículo 75.2 (integración de solvencia) y compromiso de adscripción de medios del 76.2, en el plazo máximo de **7 días**.
- h) **No cabe reducción de plazos** por declaración de **urgencia** del expediente.

D. Procedimiento abierto simplificado abreviado

1. En el procedimiento abierto simplificado abreviado el plazo para la presentación de proposiciones no podrá ser inferior a diez días hábiles, a contar desde el siguiente a la publicación del anuncio de licitación en el perfil de contratante. No obstante, lo anterior, cuando se trate de compras corrientes de bienes disponibles en el mercado el plazo será de 5 días hábiles.
2. En este procedimiento se eximirá a los licitadores de la acreditación de la solvencia económica y financiera y técnica o profesional.
3. La oferta se entregará en un único sobre o archivo electrónico y se evaluará, en todo caso, con arreglo a criterios de adjudicación cuantificables mediante la mera aplicación de fórmulas establecidas en los pliegos. La valoración de las ofertas se podrá efectuar automáticamente mediante dispositivos informáticos, o con la colaboración de una unidad técnica que auxilie al órgano de contratación.
4. Se garantizará, mediante un dispositivo electrónico, que la apertura de las proposiciones no se realiza hasta que haya finalizado el plazo para su

presentación, por lo que no se celebrará acto público de apertura de las mismas.

5. Las ofertas presentadas y la documentación relativa a la valoración de las mismas serán accesibles de forma abierta por medios informáticos sin restricción alguna desde el momento en que se notifique la adjudicación del contrato.
6. No se requerirá la constitución de garantía definitiva. La formalización del contrato podrá efectuarse mediante la firma de aceptación por el contratista de la resolución de adjudicación.

E. Procedimiento sin publicidad

En los supuestos de aplicación de este procedimiento antes relacionados será necesario solicitar ofertas, al menos, a tres empresas con la capacidad y solvencia necesarias para la realización del objeto del contrato, siempre que ello sea posible.

F. Contratos menores

1. En los contratos menores la tramitación del expediente exigirá el informe del órgano de contratación motivando la necesidad del contrato.
2. En los contratos menores la preparación del contrato sólo exigirá la aprobación del gasto, tras la cual se podrá adjudicar el contrato incorporando al expediente la factura correspondiente.
3. En el contrato menor de obras, deberá añadirse, además, el presupuesto de las obras, sin perjuicio de que deba existir el correspondiente proyecto cuando normas específicas así lo requieran.
4. En el expediente se justificará que no se está alterando el objeto del contrato para evitar la aplicación de las reglas generales de contratación, y que el contratista no ha suscrito más contratos menores que individual o conjuntamente superen la cifra de 40.000 euros en el caso de los contratos de obras y de 15.000 euros en el caso de los contratos de suministros y de servicios.
5. La duración de estos contratos no podrá ser superior a un año ni ser objeto de prórrogas.

X ACUERDOS MARCO

1. Para la celebración de Acuerdos Marco se seguirá el procedimiento abierto regulado en estas Instrucciones de Contratación.
2. Cuando el acuerdo marco se concluya con varios empresarios, el número de éstos deberá ser, al menos, de tres, siempre que exista un número suficiente de interesados que se ajusten a los criterios de selección o de ofertas admisibles que respondan a los criterios de adjudicación.
3. La duración de un acuerdo marco no podrá exceder de cuatro años, salvo en casos excepcionales, debidamente justificados. En todo caso la duración del acuerdo marco deberá justificarse en el expediente y tendrá en cuenta, especialmente, las peculiaridades y características del sector de actividad a que se refiere su objeto.
4. Sólo podrán celebrarse contratos basados en un acuerdo marco entre MERCAMALAGA y las empresas que hayan sido originariamente partes en aquél. En estos contratos las partes no podrán, en ningún caso, introducir modificaciones sustanciales respecto de los términos establecidos en el acuerdo marco.
5. Cuando el acuerdo marco se hubiese concluido con un único empresario, los contratos basados en aquél se adjudicarán con arreglo a los términos en él establecidos. MERCAMALAGA podrá consultar por escrito al empresario, pidiéndole, si fuere necesario, que complete su oferta.
6. Cuando el acuerdo marco se hubiese celebrado con varios empresarios, la adjudicación de los contratos en él basados se efectuará aplicando los términos fijados en el propio acuerdo marco.
7. Cuando no todos los términos estén establecidos en el acuerdo marco, la adjudicación de los contratos se efectuará convocando a los empresarios con los que se hubiera concluido a una nueva licitación, en la que se tomarán como base los mismos términos del acuerdo marco, formulándolos de manera más precisa si fuera necesario, y, si ha lugar, otros a los que se refieran las especificaciones del acuerdo marco, con arreglo al procedimiento siguiente:
 - a) Por cada contrato que haya de adjudicarse se invitará a la licitación a todas las empresas parte del acuerdo marco que, de acuerdo con los términos de la adjudicación del mismo, estuvieran en condiciones de realizar el objeto del contrato basado. La invitación se realizará por los medios que se hubieran establecido a tal efecto en el pliego regulador del acuerdo marco.

- II. No obstante, lo anterior, cuando los contratos a adjudicar no estén sujetos a regulación armonizada, el órgano de contratación podrá decidir, justificándolo debidamente en el expediente, no invitar a la licitación a la totalidad de las empresas, siempre que, como mínimo, solicite ofertas a tres.
- III. Se concederá un plazo suficiente para presentar las ofertas relativas a cada contrato basado teniendo en cuenta factores tales como la complejidad del objeto del contrato, la pluralidad o no de criterios de valoración, así como su complejidad, y el tiempo necesario para el envío de la oferta.
- IV. Las ofertas se presentarán por escrito y su contenido será confidencial hasta el momento fijado para su apertura.
- V. Las empresas parte del acuerdo marco invitadas a la licitación de conformidad con lo dispuesto en la letra a) anterior, estarán obligadas a presentar oferta válida en la licitación para la adjudicación del contrato basado, en los términos fijados en el pliego del acuerdo marco.
- VI. El órgano de contratación podrá optar por celebrar la licitación para adjudicar los contratos basados en un acuerdo marco a través de una subasta electrónica para la adjudicación del contrato basado conforme a lo establecido en el artículo 143 de la **LCSP**, siempre que así se hubiera previsto en los pliegos reguladores del acuerdo marco.
- VII. El contrato se adjudicará al licitador que haya presentado la mejor oferta de conformidad con lo dispuesto en el artículo 145, valorada según los criterios fijados en el acuerdo marco.
- VIII. La notificación a las empresas no adjudicatarias de la adjudicación de los contratos basados en un acuerdo marco, podrá sustituirse por una publicación en el medio determinado en los pliegos reguladores del acuerdo marco.

XI CONTRATACIÓN ELECTRÓNICA

1. Conforme a lo establecido en la Disposición Adicional decimoquinta de la LCSP las notificaciones reguladas en la misma se podrán realizar mediante dirección electrónica habilitada o mediante comparecencia electrónica, siguiendo las normas sobre notificaciones de dicha Disposición Adicional. Asimismo, la tramitación de procedimiento de adjudicación de contratos regulados en las presentes instrucciones y en la ley conllevará la práctica de las notificaciones y comunicaciones derivadas de los mismos, por medios exclusivamente

electrónicos. Igualmente se utilizarán medios electrónicos para la presentación de ofertas y solicitudes de participación.

Sin embargo, el órgano de contratación no estará obligado a exigir medios electrónicos en el proceso de presentación de ofertas cuando el uso de medios no electrónicos sea necesario bien por una violación de la seguridad de los antedichos medios electrónicos o para proteger información especialmente delicada que requiera un nivel tan alto de protección que no se pueda garantizar adecuadamente utilizando dispositivos y herramientas electrónicos de los que disponen en general los operadores económicos o de los que se pueda disponer a través de otros medios de acceso alternativos en el sentido expresado en el apartado 7 de la D.A 15ª de la LCSP. En este caso, el órgano de contratación indicará en un informe específico las razones por las que se haya considerado necesario utilizar medios distintos de los electrónicos.

2. Los medios electrónicos deberán cumplir con los requisitos establecidos en la Disposición Adicional decimosexta de la LCSP, aunque conforme a dicha disposición, debe definirse mediante Orden del Ministerio de Hacienda y Función Pública las especificaciones técnicas para la utilización de medios electrónicos en los procedimientos de contratación del Sector Público.
3. Las herramientas y los dispositivos de recepción electrónica de las ofertas, de las solicitudes de participación, así como de los planos y proyectos en los concursos de proyectos y de cuanta documentación deba presentarse ante el órgano de contratación deben cumplir con los requisitos específicos establecidos en la D.A. 17ª de la LCSP.