

**Àrea d'Economia, Serveis Interns, Treball, Universitats, Innovació i Transparència.
Servei de Contractació**

ACTA NÚM. 21/20 DE LA MESA DE CONTRACTACIÓ TELEMÀTICA DE L'AJUNTAMENT DE SANTA COLOMA DE GRAMENET, DE DATA 23 DE JUNY DE 2020.

CONTRACTE: Subministrament i instal·lació de lluminàries LED al municipi, dividit en dos lots.

ASSISTENTS: Presidenta: Sra. Blanca Padrós Amat Vocals: Sr. Francesc Aragón Sánchez (Interventor) Sra. Juana Ricardo Hoyos en representació del Sr. Francisco Javier Ezquiaga Terrazas (Secretari) Sra. Marcos Cáceres Redondo en representació del servei promotor de la contractació. Secretària: Sra. M. Félix Alonso Cobo	S'han excusat: Observadors: Sr. Jonathan Fornés (GE-ICV-EUIA) Sr. Samuel Núñez i Amela (ERC) Altres assistents:
---	--

A Santa Coloma de Gramenet, essent les 10:20 h. del dia indicat a l'encapçalament, es reuneix telemàticament la Mesa de Contractació de l'Ajuntament, amb caràcter permanent, designada mitjançant acord del Ple Municipal de data 15 de juliol de 2019, amb la presència de les persones assistents assenyalades, i amb el següent:

ORDRE DEL DIA

1. Aprovació d'admissió o exclusió d'una empresa al contracte de referència.

Consten a l'expedient les declaracions de conflicte d'interès signades pels i les vocals de la Mesa assistents.

DESENVOLUPAMENT DE LA SESSIÓ

La Secretària de la Mesa informa que dins el termini de licitació establert s'han presentat 7 licitadors. Obert el sobre A en reunió interna, i examinada la documentació presentada dins aquest sobre, 3 de les empreses presentades: Boquet, Istem i Etra Bernal, tenien defectes esmenables per la qual cosa se'ls va donar un termini i ho han esmenat.

Apart d'això, l'empresa SECE dins del sobre A corresponent a la documentació administrativa ha presentat l'oferta econòmica i millores corresponent al sobre B.

La conseqüència de la contaminació de sobres en els expedients de contractació s'ha tractat en els òrgans consultius i en els tribunals administratius de contractes, el resultat d'aquest tractament pel que fa a les resolucions dels tribunals, són dos criteris:

1. Criteri antiformalista. TACRC resolució 574/19, de 19 de maig, que admet en un procediment obert en que no existeixen judicis de valor, l'oferta d'un licitador que ha inclòs en el sobre relatiu a la documentació administrativa (sobre A), una part important, concretament de millores, corresponent a l'oferta subjecta a valoració automàtica (sobre B). Aquesta resolució es va dictar amb un vot particular que discrepa d'aquest acord i del contingut de l'esmentada resolució i es decanta pel criteri formalista de la majoria de la doctrina dels tribunals contractuals.

2. Criteri formalista. TACRC resolució, entre d'altres 784/18 i 652/19 i resolució 652/19 de 13 de juny del TCRC, donat que el recurrent no va atènyer-se a les exigències formals de presentació fixades en el PCAP i d'aquesta manera es va tenir accés simultani al contingut del sobre A i sobre B, afectant als principis d'objectivitat, imparcialitat, transparència, igualtat i no discriminació dels licitadors.

La resolució del Tribunal Català analitza l'anterior resolució antiformalista del T Central i conclou: "... l'exclusió per violació del secret de les ofertes no ha d'operar de manera automàtica, sinó en la mesura que s'hagi produït en l'òrgan de contractació una contaminació efectiva per coneixement anticipat que impedeixi el respecte dels principis d'imparcialitat, objectivitat i igualtat de tracte, i això en definitiva, el que requereix és una anàlisi cas per cas".

"...El coneixement anticipat ha pogut influir en l'apreciació dels requisits de capacitat de la licitadora afectada i en la resolució dels dubtes de la mesa de contractació en la qualificació de la documentació que integra el sobre A posant en risc l'afavoriment d'una determinada licitadora en perjudici de les restants ofertes i en contra dels principis abans esmentats."

Per tot això, en el cas concret que ens ocupa, tenint en compte que la informació proporcionada per SECE és totalment rellevant doncs es tracta de la informació completa de la seva proposta econòmica, amb incompliment del PCAP respecte a la forma de presentació i sense la publicitat establerta a fi de fer públic el contingut del sobre B a tots els interessats, des del servei de contractació es proposa la seva exclusió.

Pren la paraula la Sra. Presidenta i indica que malgrat aquestes dues postures són defensables, hem de tenir en compte que no estem davant d'un petit error que es pugui subsanar amb una simple operació aritmètica, sinó que es tracta d'un incompliment de normes bàsiques amb les garanties que aquestes comporten i que en tota la tramitació s'han de respectar amb rigor els principis de legalitat i proporcionalitat.

Preguntat al tècnic del servei promotor de la contractació, manifesta que està d'acord amb l'exclusió d'aquest licitador.

La Sra. Juana Ricardo diu que les resolucions dels tribunals són de diversa índole i que ha de prevaldre el criteri antiformalista ja que tots els criteris del plec són automàtics, no obstant sí és cert que l'empresa s'ha equivocat. El seu vot serà en contra de l'exclusió.

Pren la paraula el Sr. Jonathan Fornés, malgrat no vota diu que no és la primera vegada que això passa i no sabem quina ha estat la intencionalitat de l'empresa, considera que cal la seva exclusió.

El Sr. Samuel Nuñez pregunta si en aquest expedient hi ha hagut recurs i si és possible un altre.

La Sra. Secretària respon que sí. L'empresa Boquet va presentar recurs contra el PCAP, recurs que va ser desestimat en tots els seus apartats i li van imposar una multa per temeritat i mala fe. Precisament una de les al·legacions que va efectuar aquest licitador va ser qüestionar el moment d'apreciació del compliment dels requisits tècnics exigits (solvència), que havia de ser diferent del moment de valoració de la resta d'aspectes de valoració automàtica; en aquest supòsit el tribunal examinant el PCAP va concloure que quedava assegurat en aquesta licitació que hi havia dues fases procedimentals, una primera, de compliment de les especificacions tècniques, amb caràcter previ a la segona, de valoració econòmica i de la resta d'aspectes de ponderació automàtica.

La Sra. Blanca Padrós informa que efectivament qualsevol dels interessats pot interposar els recursos als que legalment tingui dret.

El Sr. Fernando Hernández Baena fa una reflexió com a lletrat, i diu que ens trobem davant un dilema de l'operador jurídic que ha d'interpretar una norma sobre la qual la doctrina dels tribunals varia. Hi ha criteris coherents en qualsevol de les dues interpretacions, formalista o antiformalista, no obstant, també es important el factor pedagògic en el sentit de la idea que enviem a les empreses i aquest no ha de ser que poden presentar la documentació de qualsevol manera sense complir les prescripcions establertes en el PCAP i en la pròpia normativa vigent de la LCSP. És cert que un tribunal pot desestimar aquesta decisió o una altra, però, hem de ser coherents i per això vota a favor de l'exclusió.

La Sra. Presidenta manifesta que es poden argumentar ambdues posicions i que hem d'analitzar les propostes cas per cas sense que es pugui donar una solució general. En aquest cas, considera que hem d'aplicar el criteri formalista i per tant excloure el licitador.

El Sr. Francesc Aragon considera que és necessari aplicar el criteri formalista i aplicar la llei amb rigor. El seu vot serà favorable a l'exclusió i també per coherència amb altres actuacions anteriors de la Mesa.



**Àrea d'Economia, Serveis Interns, Treball, Universitats, Innovació i Transparència.
Servei de Contractació**

Es procedeix a la votació i s'aprova per majoria amb el vot desfavorable de la Sra. Juana Ricardo.

La Mesa de Contractació ACORDA:

Excloure de la licitació del contracte de subministrament i instal·lació de lluminàries LED, dividit en dos lots, a l'empresa SECE pels motius especificats a la part expositiva d'aquesta acta.

La Presidència aixeca la sessió, de la qual s'estén aquesta acta. **EN DONO FE.**

LA PRESIDENTA, Blanca Padrós Amat Blanca Padrós Amat - Firmado digitalmente por Blanca Padrós Amat - DNI 38123678M (TCAT) DNI 38123678M (TCAT) Fecha: 2020.07.30 19:06:43 +02'00'	LA SECRETÀRIA, M. Félix Alonso Cobo MARIA FELIX Firmado digitalmente por MARIA FELIX ALONSO COBO - DNI 35021161G (TCAT) ALONSO COBO - DNI 35021161G (TCAT) Fecha: 2020.07.28 10:46:43 +02'00'
--	--

Mesa de Contractació núm. 21/20
Aprovada en sessió data 28/07/2020
La Secretaria de la Mesa *P.O. RASA S*

