

RESOLUCIÓN POR LA QUE SE ACUERDA LA EXCLUSIÓN DE LA EMPRESA PENINSULA CORPORATE INNOVATION, S.L. DEL PROCEDIMIENTO DE LICITACIÓN DEL ACUERDO MARCO PARA LA PRESTACIÓN DE SERVICIOS DE EJECUCIÓN DE TALLERES DE IDEACIÓN PARA LA IDENTIFICACIÓN DE CASOS DE USO BASADOS EN TECNOLOGÍA 5G PARA EL PROGRAMA DE TECNOLOGÍA DE LA FUNDACIÓ BARCELONA MOBILE WORLD CAPITAL FOUNDATION (Exp. 99/2021)

D. Carlos Grau Lara, en nombre y representación de la Fundació Barcelona Mobile World Capital Foundation, en mi condición de órgano de contratación en virtud de las atribuciones conferidas por acuerdo del Patronato de la Fundación en fecha de 19 de noviembre de 2019

ANTECEDENTES DE HECHO

Primero. Que, en fecha de 29 de julio de 2021, el Director General de la Fundación acordó la aprobación del expediente de contratación del acuerdo marco para la prestación de servicios de ejecución de talleres de ideación para la identificación de casos de uso basados en tecnología 5G para el programa de tecnología de la Fundación.

Segundo. Que, en fecha 29 de julio de 2021, se publicó el correspondiente anuncio de licitación en el perfil de contratante conjuntamente con los documentos que regían la licitación, es decir, el pliego de cláusulas particulares y el pliego de prescripciones técnicas, concediéndose un plazo de 15 días naturales para la presentación de las proposiciones.

Tercero. Que, en fecha de 16 de agosto de 2021, a las 12h, expiró el plazo de presentación de las ofertas, habiendo concurrido tres (3) empresas a la licitación:

- 1. CREAPOLIS, PARC DE LA CREATIVITAT**
- 2. PENINSULA CORPORATE INNOVATION, S.L.**
- 3. SOKO DIGITAL, S.L.**

Cuarto. Que, en fecha de 25 de agosto de 2021, a las 13:30h, tuvo lugar el acto de apertura del sobre 2 correspondiente a la 2ª oferta presentada por las licitadoras que debía ser sometida a criterios de adjudicación subjetivos o ponderables en función de un juicio de valor (Hasta un máximo de 49 puntos).

Según se pone de manifiesto en el informe técnico suscrito el día 9 de noviembre de 2021, no es posible entrar a realizar la asignación de puntos que correspondería a PENINSULA CORPORATE INNOVATION, S.L. en relación con la proposición presentada en el sobre 2, la cual debería ser estudiada, valorada y ponderada conforme a los criterios de valoración subjetivos o ponderables en función de un juicio de valor establecidos en el Pliego de Prescripciones Técnicas (en adelante, el “PPT”) del procedimiento de referencia (Expediente 99/2021), por cuanto establecen importantes contradicciones con el contenido de los referidos pliegos que hacen

imposible esta tarea.

Concretamente, se destaca que los desajustes entre la proposición presentada por PENÍNSULA y el contenido de lo que se requiere por MWCcapital para los servicios objeto de la presente licitación, según lo que se incluye claramente descrito en el PPT, evidencian que la referida proposición incumple con los pliegos y, en consecuencia, no es posible realizar el análisis conforme a los criterios subjetivos o ponderables en función de un juicio de valor que se establecían, por no contenerlos y/o hacerlo, según se ha descrito en este informe, de forma incompleta o inconsistente con lo que necesita por parte de MWCcapital.

En definitiva, el mismo 9 de noviembre de 2021, la Mesa concluyó que la oferta presentada por PENÍNSULA supone un incumplimiento expreso de los pliegos y que, en consecuencia, no es posible realizar valoración alguna sobre la eventual correcta ejecución sobre la prestación de servicios de ejecución de talleres de ideación con el objetivo de identificar, conceptualizar y definir casos de uso basados en las capacidades de las redes inteligentes (entre ellas, las redes 5G). En consecuencia, en dicha fecha la Mesa acordó elevar al órgano de contratación la propuesta de excluir a la empresa PENINSULA del procedimiento de licitación y declarar el procedimiento de licitación desierto.

FUNDAMENTOS JURÍDICOS

I. Resulta de aplicación al presente expediente de contratación las disposiciones de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público (“LCSP”), los pliegos de cláusulas particulares (“PCP”) y de prescripciones técnicas que rigen la licitación y las Normas de Derecho Privado que resulten de aplicación.

II. De acuerdo con el art. 139 LCSP:

“1. Las proposiciones de los interesados deberán ajustarse a los pliegos y documentación que rigen la licitación, y su presentación supone la aceptación incondicionada por el empresario del contenido de la totalidad de sus cláusulas o condiciones, sin salvedad o reserva alguna, así como la autorización a la mesa y al órgano de contratación para consultar los datos recogidos en el Registro Oficial de Licitadores y Empresas Clasificadas del Sector Público o en las listas oficiales de operadores económicos de un Estado miembro de la Unión Europea”.

III. De acuerdo con el art. 168 a, apartado primero, LCSP: una oferta es inadecuada *“cuando no sea pertinente para el contrato, por resultar manifiestamente insuficiente para satisfacer, sin cambios sustanciales, las necesidades y los requisitos del órgano de contratación especificados en los pliegos que rigen la contratación.”*

IV. Existen numerosos pronunciamientos del Tribunal Català de Recursos del Sector Públic. En concreto, son de relevancia las siguientes resoluciones:

- **La Resolución núm. 111/2021, de 14 de abril**, que establece:

“cal recordar que és doctrina reiterada aquella segons la qual resulta procedent l'exclusió d'una oferta quan presenti un incompliment exprés, clar i palmari de les clàusules dels plecs, de manera que no hi hagi cap mena de dubte que l'oferta és incongruent o s'hi oposa obertament (per totes, les resolucions 54/2017, 32/2016, 185/2015 i 20/2014 d'aquest Tribunal, i 480/2018 del TACRC).

Així, les exigències dels plecs han de ser interpretades de manera que no suposin obstacles injustificats als principis generals que guien la contractació pública recollits a l'article 1 de la LCSP. En aquest mateix sentit es pronuncia l'article 132 de la LCSP quan exigeix que els òrgans de contractació han de donar als candidats i licitadors un tractament igualitari i no discriminatori i han d'ajustar la seva actuació al principi de transparència.

Per tant, no qualsevol incompliment ha de suposar automàticament l'exclusió, sinó que ha d'encabir-se en alguna de les causes recollides en la normativa, han d'interpretar-se d'acord amb els principis d'igualtat i concurrència, i sempre ha de suposar la impossibilitat de l'adequada execució de l'objecte del contracte (a més de les ja citades, resolucions 107/2018 i 51/2018 del Tribunal i 898/2016, 815/2014 i 613/2014 del TACRC).”

- **La Resolución núm. 362/2019, de 28 de noviembre**, que indica:

“Tal com és criteri reiterat en l'àmbit dels tribunals de recursos contractuals (a més de les ja citades, les resolucions 54/2017, 159/2016, 98/2016, 194/2015 i 98/2015 del Tribunal), aquest precepte conté una norma de caràcter imperatiu, de manera que l'oferta que s'oposi als requeriments exigits en els plecs o que d'ella es desprengui o pugui desprendre's excepcions, reserves o compromisos d'adequació o modificació de l'oferta per al compliment futur del contracte, com s'aprecia en part en el recurs d'ALGORITMOS, ha de comportar la seva exclusió de la licitació, per incompliment de les exigències dels plecs reguladors de la licitació, ja que, altrament, la seva admissió comporta la vulneració dels més elementals principis bàsics d'igualtat de tracte, no discriminació i transparència envers les empreses que sí es van subjectar ab initio a les regles de la licitació.

Per acabar, en tractar-se la qüestió de fons d'un supòsit d'apreciació de les característiques de les ofertes licitadores per determinar si compleixen les previsions dels plecs, cal tenir en compte que hi juga també el factor de la potestat d'interpretació dels plecs, que correspon a l'òrgan de contractació i resta sotmesa al control dels tribunals en la mesura que s'hi adverteixi error, obscuritat o contradicció amb l'objecte i finalitat del contracte (entre moltes altres, resolucions 28/2019, 237/2018, 218/2018, 4/2018, 170/2017, 168/2017, 24/2017, 78/2016, 211/2015 i 115/2015)

(...)

En aquest sentit, cal tenint en compte que resulta procedent l'exclusió d'una empresa licitadora quan en la seva oferta concorri un incompliment exprés, clar i palmari de les clàusules dels plecs que la vinculaven, de manera que no hi hagi cap mena de dubte que

l'oferta és incongruent, s'hi oposa obertament i suposa la impossibilitat de l'adequada execució de l'objecte del contracte (per totes, les resolucions 107/2018, 51/2018, 54/2017, 32/2016, 185/2015 i 20/2014 d'aquest Tribunal, i 480/2018, 898/2016, 815/2014 i 613/2014 del TACRC), que són les circumstàncies que concorren en el cas examinat”.

- **La Resolución núm. 353/2019, de 20 de noviembre**, según la cual:

“En aquest sentit, cal tenint en compte que resulta procedent l'exclusió d'una empresa licitadora quan en la seva oferta concorri un incompliment exprés, clar i palmari de les 11 clàusules dels plecs que la vinculaven, de manera que no hi hagi cap mena de dubte que l'oferta és incongruent, s'hi oposa obertament i suposa la impossibilitat de l'adequada execució de l'objecte del contracte (per totes, resolucions 107/2018, 51/2018, 54/2017, 32/2016, 185/2015 i 20/2014, i resolucions del TACRC 480/2018, 898/2016, 815/2014 i 613/2014), que són les circumstàncies que concorren en el cas examinat”.

V. De acuerdo con el art. 150.3 LCSP (párrafo segundo):

“No podrá declararse desierta una licitación cuando exista alguna oferta o proposición que sea admisible de acuerdo con los criterios que figuren en el pliego.”

VI. El órgano competente para acordar la exclusión de la empresa PENINSULA CORPORATE INNOVATION, S.L. es el Director General de la Fundación, en virtud de las atribuciones conferidas por acuerdo del Patronato de la Fundación en fecha de 19 de noviembre de 2019.

Por cuanto antecede y vistos los antecedentes de hecho y los fundamentos jurídicos

RESUELVO

Primero. Acordar la exclusión de la empresa PENINSULA CORPORATE INNOVATION, S.L., por presentar una oferta en el sobre 2 que representa un incumplimiento claro, expreso y palmario de los pliegos de contratación y que comporta la imposibilidad de ejecutar el contrato objeto de la licitación.

Segundo. Notificar a la empresa su exclusión del procedimiento de licitación.

Tercero. Declarar el procedimiento desierto, no existiendo más licitadores en el proceso de licitación, en los términos del artículo 150.3 LCSP.

Cuarto. Publicar la presente resolución en el perfil de contratante de la Fundació Barcelona Mobile World Capital Foundation.

En Barcelona, a 9 de noviembre de 2021.



Carlos Grau Lara
Director General
FUNDACIÓ BARCELONA MOBILE WORLD CAPITAL FOUNDATION

Contra esta Resolución cabe interponer el recurso especial en materia de contratación al que se refiere el artículo 44 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen 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, ante el Tribunal Catalán de Contratos del Sector Público en el plazo de quince (15) días hábiles a contar a partir del día siguiente de la notificación de esta Resolución.

En caso de que no se opte por esta vía, cabe interponer directamente un recurso contencioso-administrativo ante la Sala de lo Contencioso-administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Catalunya en el plazo de dos (2) meses a contar desde el día siguiente de la notificación de esta Resolución, de acuerdo con el artículo 46 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-administrativa.