

Núm. contracte: 23002993

Contracte que té per objecte el servei d'una **OFICINA TÈCNICA PER A DESPLEGAR UN PROJECTE D'ART URBÀ EN EL DISTRICTE DE NOU BARRIS DE L'AJUNTAMENT DE BARCELONA, AMB MESURES DE CONTRACTACIÓ PÚBLICA SOSTENIBLE I FINANÇAT AMB FONDS DEL MECANISME DEL PLA DE RECUPERACIÓ, TRANSFORMACIÓ I RESILIÈNCIA DE LA UNIÓ EUROPEA – NextGenerationEU -**

Procediment: obert

Pressupost base de licitació: 953.018,45€ (787.618,55€, més 165.399,90€ en concepte d'IVA al 21%)

ACTA DE VALORACIÓ DE LA JUSTIFICACIÓ PRESENTADA PER DIFUSOR ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA I CULTURAL I REQUERIMENT D'ESMENES

A Barcelona, el 28 de maig de 2024, a les 09:00 hores, es reuneixen de manera presencial i telemàtica les persones membres que constitueixen la mesa de contractació que assistirà l'òrgan de contractació per a l'adjudicació del contracte referenciat.

Les persones membres designades per l'òrgan de contractació que hi assisteixen, a continuació, de conformitat amb el que preveu l'annex III.C, apartat B, de l'Ordre HFP/1030/2021, de 29 de setembre, **DECLAREN** verbalment:

Que estan informades del següent: 1r) Que l'article 61.3, «*Conflicte d'interessos*», del Reglament (UE, Euratom) 2018/1046 del Parlament Europeu i del Consell, de 18 de juliol (Reglament financer de la UE), estableix que «*hi haurà conflicte d'interessos quan l'exercici imparcial i objectiu de les funcions es vegi compromès per raons familiars, afectives, d'afinitat política o nacional, d'interès econòmic o per qualsevol motiu directe o indirecte d'interès personal*»; 2n) Que l'article 64, «*Lluita contra la corrupció i prevenció dels conflictes d'interessos*», de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (LCSP), té la finalitat d'evitar qualsevol distorsió de la competència, garantir la transparència en el procediment i assegurar la igualtat de tracte a totes les persones candidates i licitadores; 3r) Que l'article 23, «*Abstenció*», de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, estableix que s'han d'abstenir d'intervenir en el procediment «*les autoritats i el personal al servei de les administracions en els qui es donin algunes de les circumstàncies assenyalades a l'apartat següent*», que són: «a) *Tenir interès personal en l'afer de què es tracti o en un altre la resolució del qual pugui influir la d'aquell; ser administrador de societat o entitat interessada, o tenir qüestió litigiosa pendent amb algun interessat; b) Tenir un vincle matrimonial o una situació de fet assimilable, i el parentesc de consanguinitat dins del quart grau o d'afinitat dins del segon, amb qualsevol dels interessats, amb els administradors d'entitats o les societats interessades i també amb els assessors, representants legals o mandatariis que intervinguin en el procediment, així com compartir despatx professional o estar associat amb aquests per a l'assessorament, la representació o el mandat; c) Tenir amistat íntima o enemistat manifesta amb alguna de les persones esmentades a l'apartat anterior; d) Haver intervingut com a pèrit o com a testimoni en el procediment*



de què es tracti; e) Tenir relació de servei amb una persona natural o jurídica interessada directament en l'afer, o haver-li prestat en els dos últims anys serveis professionals de qualsevol tipus i en qualsevol circumstància o lloc».

Que no estan sotmeses a cap situació que es pugui qualificar de conflicte d'interès de les indicades en l'article 61.3 del Reglament financer de la UE, ni en l'article 64.2 de la LCSP, en relació amb la lluita contra la corrupció i la prevenció dels conflictes d'interessos, ni en l'apartat 11.4 de la Instrucció de l'Ajuntament de Barcelona per a l'aplicació de la LCSP, publicada en la *Gasetta Municipal* el 16 de març de 2018, i que no concorre en la seva persona cap causa d'abstenció de l'article 23.2 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic que pugui afectar el procediment de licitació.

Que es comprometen a posar en coneixement de l'òrgan de contractació, sense dilació, qualsevol situació de conflicte d'interessos o causa d'abstenció que doni o pugui donar lloc al dit escenari.

Que coneixen que el fet que es demostrï que és falsa una declaració d'absència de conflicte d'interessos comportarà les conseqüències disciplinàries, administratives o judicials que estableixi la normativa aplicable.

La mesa de contractació està constituïda per les persones següents:

Presidenta: Marta Rubio Alcañiz

Vocals:

Titulars	Substituts
1. Antonio Muñoz i Juncosa, Interventor general	- Xavier Olivé Sánchez, Interventor delegat o persona que es determini
2. Isabel Santaulària Carrasco, Directora de Serveis a les Persones i al Territori	- Pilar Moros Lozano, Coordinadora de la Direcció de Serveis a les Persones i al Territori
3. Francesc J. Pera Soriano, Cap del departament de Recursos Interns	- Milagros Carmona Vallejo, gestora pressupostària del departament de Recursos Interns
4. Jordi Vergés Farreró, tècnic de la Direcció de Serveis a les Persones i al Territori	- Merche San Segundo Bello, tècnica de la Direcció de Serveis a les Persones i al Territori o persona que es determini
5. Ricardo Fernández Aranda, Cap del departament de Serveis Jurídics-Secretaria	- Cristina Alba Garcia, lletrada de Serveis Jurídics o persona que es determini

A la present sessió, estan presents, la Sra. Marta Rubio Alcañiz, Directora de Serveis Generals i presidenta de la mesa, i els vocals: Sr. Xavier Olivé Sánchez, Interventor delegat; la Sra. Isabel Santaulària Carrasco, Directora de Serveis a les Persones i al Territori; el Sr. Francesc J. Pera Soriano, Cap del departament de Recursos Interns i el Sr. Ricardo Fernández Aranda, Cap del departament de Serveis Jurídics-Secretaria.

Assisteix també, la Sra. Pilar Moros Lozano, Coordinadora de la Direcció de Serveis a les Persones i al Territori.

Actua com a secretari d'aquesta mesa i amb les funcions atribuïdes per l'apartat 7 de la disposició addicional segona de la LCSP, el secretari delegat Ricardo Fernández Aranda.

El senyor Jordi Vergés Farreró i la senyora Merche San Segundo Bello, tots dos tècnics de la Direcció de Serveis a les Persones i al Territori, excusen la seva presència.

Un cop constatada l'existència de quòrum, la Presidència declara constituïda la mesa de contractació, de conformitat amb la disposició addicional segona, apartat setè, de la LCSP, a les 09:05 hores.

El secretari informa que, d'acord amb allò acordat pels membres de la mesa en la darrera sessió, en data 17 de maig de 2024 es va requerir a la licitadora UTE LABORATORI D'ART URBÀ per a què en el termini de 5 DIES HÀBILS, manifestés i justificqués la manca de tracte privilegiat de l'entitat DIFUSOR, ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA I CULTURAL o de produir l'efecte de falsejar la competència, per la seva participació en la fase preparatòria del contracte 23002993.

El secretari fa a mans de tots els membres de la mesa l'escrit d'al·legacions presentat pel Sr. Xavier Ballaz, en nom i representació de la UTE LABORATORI D'ART URBÀ en data 24 de maig de 2024.

A continuació es transcriuen les conclusions i la petició de l'esmentat escrit de descàrrec, si bé el seu contingut íntegre s'incorpora a l'expedient de contractació:

CONCLUSIÓ

- En les argumentacions anteriors es demostra que l'objecte dels contractes celebrats als anys 2021 i 2022 representen una finalitat radicalment diferent a l'objecte del contracte, que s'està licitant actualment.

- L'article 70 LCSP regula la adopció de les mesures adequades, per a que s'apliquin els principis que regeixen la contractació pública, d'igualtat de tracte entre els licitadors i de proporcionalitat. Però, no regula una causa de prohibició per contractar.

- L'article 70 LCSP preveu altres mesures, abans que l'exclusió d'un licitador (que és la mesura excepcional), com són el trasllat d'informació considerada privilegiada a la resta de licitadors i l'ampliació del termini per a presentar oferta.

- Els assessoraments realitzats no tenen res a veure amb la licitació actual, ja que són objectes radicalment diferents i com li consta a l'Ajuntament, DIFUSOR, ASSOCIACIÓ CULTURAL no ha participat en la redacció de cap document de preparació del contracte, com la memòria justificativa, el Plec de Clàusules Administratives Particulars o el Plec de Prescripcions Tècniques.

- Ni en la memòria, ni en els Plecs consta cap referència als contractes menors executats per l'entitat DIFUSOR, ASSOCIACIÓ CULTURAL, ni molt menys que hagi disposat d'alguna mena d'informació privilegiada obtinguda de l'Ajuntament.

- El mateix requeriment dona resposta a la justificació de que la participació de l'entitat DIFUSOR, ASSOCIACIÓ CULTURAL en aquesta licitació no provoca restriccions a la lliure concurrència o suposa un tracte de privilegi, respecte a la resta de les altres empreses que participen en la licitació, ja que les tècniques de la Direcció de Serveis a les Persones i al Territori del districte de Nou Barris van manifestar a la Mesa de Contractació que la participació d'assessorament en la preparació del procediment de contractació va ser "a grans trets".

- Si la Mesa de Contractació impedeix que la UTE LABORATORI D'ART URBÀ (DIFUSOR, ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA I CULTURAL i FUNDACIÓ CONTORNO URBANO) pugui participar en aquesta licitació, s'arribaria a l'absurd de que per realitzar un assessorament genèric sobre l'art urbà, sense conèixer quina serà la decisió que posteriorment prendrà l'Ajuntament, resulti en una incompatibilitat per a participar en qualsevol contracte relacionat amb l'art urbà, que es liciti en qualsevol barri de l'Ajuntament de Barcelona i a les hores, si que es vulnerarien els principis de contractació per a aquesta UTE.

Per tant i de conformitat amb els Principis de contractació de lliure concurrència, lliure competència i no discriminació, transparència, igualtat de tracte entre els licitadors i de proporcionalitat

SOL·LICITO

Que admeteu aquest escrit, en temps i forma, tingueu per efectuades les manifestacions contingudes en el mateix, en el que s'argumenta i justifica la manca de tracte privilegiat de l'empresa DIFUSOR, ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA I CULTURAL i que en la seva virtut, acordeu:

Primer.- Que l'entitat UTE LABORATORI D'ART URBÀ (DIFUSOR, ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA I CULTURAL i FUNDACIÓ CONTORNO URBANO) reuneix tots els requisits i té tots els drets per a ser considerada licitadora del contracte 23002983, que està en fase de licitació, i que té per objecte "el Servei d'una oficina tècnica per desplegar un projecte d'art urbà en el Districte de Nou Barris de l'Ajuntament de Barcelona amb mesures de contractació pública sostenible"

Segon.- Que si la Mesa de Contractació considera que la UTE LABORATORI D'ART URBÀ (DIFUSOR, ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA I CULTURAL i FUNDACIÓ CONTORNO URBANO) pogués tenir cap informació privilegiada que pugui provocar restriccions a la lliure concurrència en aquest procediment, que es traslladi aquesta informació a la resta de licitadors i s'ampliï el termini per a presentar ofertes i després, consideri que aquesta UTE reuneix tots els requisits i té tots els drets per a ser considerada licitadora del contracte 23002983, que s'està licitant.

Un cop analitzat el contingut de l'escrit de justificació presentat per la licitadora i, davant del dubte inicial sobre la necessitat o no de proposar a l'òrgan de contractació l'adopció d'altres mesures que, conforme l'article 70 LCSP, garanteixin que no es falseja la competència, els membres de la mesa de contractació consulten a la Directora i a la Coordinadora de la Direcció de Serveis a les Persones i al Territori si, segons el seu criteri, amb motiu de l'execució dels contractes menors adjudicats a DIFUSOR ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA I CULTURAL o bé per la relació que s'hagi pogut mantenir amb aquesta entitat, ha pogut resultar falsejada la competència, ja sigui per haver tingut, la licitadora, accés a qualsevol informació no facilitada a altres possibles licitadores o per qualsevol altra situació que li hagués pogut donar avantatge respecte aquestes en el present procediment de contractació.

En aquest mateix acte, les representants de la Direcció de Serveis a les Persones i el Territori donen resposta de manera verbal a la consulta feta per la mesa:

- 1) ratificant-se, primerament, en el contingut del seu informe de 9 de maig de 2024;
- 2) posant novament de manifest que, al seu parer, l'entitat DIFUSOR ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA I CULTURAL no ha tingut accés a cap informació privilegiada ni amb

motiu de la realització dels dos contractes menors executats els anys 2021 i 2022, ni a conseqüència de la relació professional establerta durant l'execució dels mateixos, ja que com s'ha justificat el contracte 23002993 presenta diferències evidents amb aquests;

3) fent especial èmfasi en el fet que la participació en la confecció dels criteris d'adjudicació de l'esmentada empresa ha estat nul·la, en tant que els contractes menors referits es relacionaven amb una iniciativa a engegar, però en cap cas amb la selecció de l'adjudicatari de cap contracte en un procediment règim de concurrència competitiva;

4) incidint també en què la fixació de criteris únicament automàtics garanteix tant la igualtat respecte de la confecció de les proposicions,-en tant que cap empresa pot haver preparat amb anterioritat a la licitació cap exposició del servei que resulti valorable-, com la imparcialitat de l'òrgan de contractació en l'atorgament de la puntuació; i, finalment,

5) analitzant que els criteris d'adjudicació fixats tampoc habiliten l'aprofitament de coneixements previs a la licitació que puguin derivar en una situació d'avantatge d'una empresa respecte de les seves competidores.

Vista la justificació aportada per la UTE LABORATORI D'ART URBÀ i escoltades les manifestacions de les representants de la Direcció de Serveis a les persones i el territori, els membres de la mesa debaten si, amb tota la informació recollida es pot considerar que, d'acord amb allò previst a la clàusula setena del PCAP en relació amb l'article 70 de la Llei de Contractes, es pot considerar que l'execució de dos contractes menors per part de l'entitat DIFUSOR ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA I CULTURAL pot haver provocat restriccions a la lliure concurrència, frau en la competència o un tractament de privilegi en relació a la resta de les empreses licitadores.

Un cop debatudes les anteriors qüestions, la mesa coincideix amb les manifestacions formulades pel representant de la UTE LABORATORI D'ART URBÀ i considera que no s'aprecia la necessitat, en base a l'article 70 de la Llei de Contractes, de l'adopció de la mesura d'exclusió pel fet que l'entitat DIFUSOR ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA I CULTURAL hagués pogut participar -en tot cas, indirectament- en la preparació del contracte 23002993 mitjançant dos contractes menors, havent-se de considerar la mesura indicada com a *última ratio* en la present licitació, podent ser, en el seu cas, adoptades altres mesures per tal de garantir que no sigui falsejada la competència.

No obstant això, i pel que fa a la primera petició, és a dir: la consideració que la UTE LABORATORI D'ART URBÀ reuneix tots els requisits i té tots els drets per a ser considerada licitadora, caldrà estar a l'esmena de les deficiències observades respecte del sobre A de la present licitació.

Quant a la necessitat d'adoptar cap altra mesura addicional per garantir que no sigui falsejada la competència, en base a l'article 70 de la Llei de contractes del sector públic, vistes les manifestacions de la licitadora i escoltades les dues representants de la Direcció de Serveis a les Persones i al Territori, la mesa considera que no procedeix, tota vegada que ha quedat suficientment justificat que ni la participació de l'entitat DIFUSOR ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA I CULTURAL en dos contractes menors els anys 2021 i 2022, ni la possible relació que aquesta hagi pogut tenir amb l'òrgan promotor del contracte 23002993, li han donat accés a cap informació privilegiada per a la present licitació; i encara menys si es té en compte que l'ús de criteris d'adjudicació exclusivament automàtics garanteix tant la igualtat respecte de la confecció de les proposicions,-en tant que cap empresa pot haver preparat amb

anterioritat a la licitació cap exposició del servei que resulti valorable-, com la imparcialitat de l'òrgan de contractació en l'atorgament de la puntuació

D'acord amb tot l'anterior:

1) La mesa proposa a l'òrgan de contractació **ACCEPTAR** la justificació presentada per la licitadora UTE LABORATORI D'ART URBÀ, per considerar que la seva intervenció en els contractes menors 21000802 i 2200353 no han provocat restriccions a la lliure concurrència, frau en la competència o un tractament de privilegi en relació a la resta de les empreses licitadores; sense que sigui necessari, d'acord amb allò disposat a l'article 70 LCSP, l'adopció de cap altra mesura addicional per garantir que no sigui falsejada la competència.

2) La mesa acorda **CONTINUAR** amb el procediment administratiu i **AIXECAR** la suspensió de l'enviament dels requeriments a les licitadores per a l'esmena de les deficiències detectades amb motiu de l'obertura dels sobres electrònics A i, conseqüentment, **REQUERIR** a les licitadores DIFUSOR, ASSOCIACIÓ ARTÍSTICA, FUNDACIÓ CONTORNO URBANO, FOLCH STUDIO, SL, REBOBINART, SLU i BARCELONA EVENTS MUSICALS, SL, per tal que en el termini màxim de tres dies hàbils a comptar des del moment de recepció del requeriment aportin el document DEUC degudament omplert i signat electrònicament, indicant si efectivament **SÍ** es basen en la capacitats d'altres entitats (terceres alienes a la UTE) per a satisfer els criteris de selecció (cas en que caldrà identificar-les i aportar el document DEUC corresponent); o si, pel contrari, **NO** es basen en la capacitat d'altres entitats diferents pels membres de la UTE per a satisfer els criteris de selecció; i **REQUERIR** a l'empresa REBOBINART, SLU per a què en el termini de 3 dies hàbils a comptar des del moment de recepció del requeriment, porti el document DEUC amb l'apartat "Part I: Información sobre el procedimiento de contratación y el poder adjudicador o la entidad adjudicatària", degudament omplert i signat electrònicament.

Acaba l'acte a les 09 hores i 21 minuts i s'estén aquesta acta, que signa la Presidenta amb mi, el secretari, que la certifico.

La Presidenta
Marta Rubio Alcañiz

El secretari
Ricardo Fernández Aranda

