

Exp. LICFP 24/18

ACTA DE EXCLUSIÓ DE LES EMPRESES CÈL·LULA ACCIÓ SABADELL S.L. I LA PAGE ORIGINAL S.L. DE LA LICITACIÓ DEL CONTRACTE DELS SERVEIS DE DISSENY GRÀFIC PER A L'APLICACIÓ DE LA IMATGE CORPORATIVA I DISSENY DELS MATERIALS DE COMUNICACIÓ DEL RECINTE MODERNISTA I DE LA FUNDACIÓ PRIVADA DE L'HOSPITAL DE LA SANTA CREU I SANT PAU

A Barcelona, el dia 12 de setembre de 2024, a les 10:00 hores es reuneix la Mesa de Contractació amb els següents assistents:

President: Sr. Jordi Bachs i Ferrer, Director Gerent la Fundació Privada de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau.

Vocals: Sr. Xavier Mambrilla i Gramunt, Director d'Economia i Finances.
Sr. Joaquim Jornet i Porta, Director de l'Assessoria Jurídica.
Sr. Josep Tardà i Jorba, Director de Comunicació i Relacions Institucionals.
Sr. Josep M^a. Coll i Arqué, Coordinador de l'àrea de dret públic.

Secretari: Sr. Xavier Borrat i Puig, lletrat de l'Assessoria Jurídica.

La reunió té per objecte procedir a l'acte de exclusió de les empreses licitadores "CÈL·LULA ACCIÓ SABADELL S.L." i "LA PAGE ORIGINAL S.L." en relació a la documentació aportada en el sobre 2, relatiu a les propostes tècniques.

ANTECEDENTS

Primer.- En data 3 de juny de 2024, la Mesa de Contractació es va constituir procedint a l'examen i qualificació de la documentació administrativa continguda en el sobre 1 aportada per totes les empreses presentades.

Segon.- En data 4 de juny de 2024, a les 11:50 hores es va reunir la Mesa de contractació, per a l'apertura pública del sobre 2 (propostes tècniques) i es va donar trasllat de la documentació als membres de la Mesa de Contractació amb coneixements tècnics en la matèria subjectiva del contracte per tal de que emetin un informe amb l'objecte d'estudiar, valorar i ponderar les ofertes contingudes en el sobre 2, de conformitat amb els criteris d'adjudicació ponderables en funció dels judicis de valor previstos a l'Annex núm. 3 del Plec de Clàusules Particulars.

Tercer.- Amb posterioritat la Mesa de Contractació, a instàncies dels responsables tècnics de la valoració, ha advertit que en les propostes tècniques de les empreses "CÈL·LULA ACCIÓ SABADELL S.L." i "LA PAGE ORIGINAL S.L.", s'han inclòs alguns dels aspectes a valorar en els criteris de valoració objectiva (sobre 3).

Desenvolupament de la sessió:

Primer.- L'objecte de la present sessió, és la reunió dels membres de la Mesa de contractació en acte privat, als efectes de decidir sobre la exclusió de les empreses licitadores "CÈL·LULA ACCIÓ SABADELL S.L." i "LA PAGE ORIGINAL S.L.", en relació a la documentació aportada en el sobre 2, relatiu a la proposta tècnica.

Segon.- En relació amb CÈL·LULA ACCIÓ SABADELL S.L.:

La Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (en endavant, “LCSP”), en el seu article 157 i en relació amb els articles 140, 141 i 145, especifica que quan s'utilitzin una pluralitat de criteris d'adjudicació, les empreses licitadores hauran de presentar la proposició en 2 sobres. El primer sobre haurà d'incorporar la documentació que ha de ser valorada conforme a criteris ponderables mitjançant judici de valor. El segon sobre incorporarà la documentació que ha de ser valorada mitjançant l'aplicació de fórmules automàtiques, incloent l'oferta econòmica.

En la clàusula 8 del PCP de la licitació objecte del present escrit, relativa al *FORMAT DE PRESENTACIÓ DE LES PROPOSICIONS I MITJANS DE COMUNICACIÓ ELECTRÒNICS: NORMES GENERALS*, es disposa el següent:

“1. Les proposicions constaran de tres (3) sobres, amb indicació de la licitació i, en el seu cas, del lot al que es concorre. A cada sobre es farà constar el seu contingut, enunciat numèricament.

El Sobre número 1 ha de contenir la documentació acreditativa dels requisits previs a que es refereix l'article 140 de la LCSP.

El Sobre número 2 ha de contenir la documentació que hagi de ser valorada conforme als criteris quina ponderació depengui d'un judici de valor i el Sobre 3 ha de contenir l'oferta econòmica o d'aspectes quina valoració depengui de fórmules automàtiques, ajustant-se a aquesta última al model que figura com annex al present Plec.

En cas de que el contracte es divideixi en lots, caldrà presentar un Sobre 1, 2 i 3 per a cada lot.

La documentació que conté el sobre núm. 2 no pot incloure cap informació que permeti conèixer el contingut del sobre núm. 3 relatiu a la proposició econòmica i documentació tècnica de criteris avaluables de forma automàtica. L'incompliment d'aquesta obligació implicarà l'exclusió de la licitació. (la negreta és nostra).

La doctrina en relació amb el fenomen de la contaminació de sobres és extensa. En aquest sentit, s'exposa la Resolució número 264/2023 del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals, de 29 de juny, la qual disposa el següent:

*“[...] es constante la doctrina de este Tribunal que sostiene que **los Pliegos conforman la Ley del contrato y vinculan en sus propios términos, tanto a los licitadores que concurren a la licitación aceptando su contenido, como a los órganos de contratación** (por todas, resolución 219/2016). Asimismo, **se ha sentado con carácter general el criterio de confirmar la exclusión de aquellos licitadores que incluyeron información de sus ofertas en el sobre relativo al cumplimiento de requisitos previos o bien que incluyeron información evaluable mediante fórmulas en el sobre correspondiente a información sujeta a valoración mediante un juicio de valor**; si bien la inclusión indebida de documentación en sobres distintos no debe resultar automáticamente con la exclusión del licitador, siendo preciso, para dicha exclusión, que se haya producido un perjuicio real y no meramente formal (Resolución nº 1108/2015), **estando***

justificada la exclusión cuando la inclusión indebida de documentación en sobre distinto menoscabe la objetividad de la valoración y la igualdad de trato, no así cuando el licitador incurre en un error voluntario sin trascendencia para terceros, o porque resulte demasiado formalista, por no estar acreditado que el error hubiera podido influir en la valoración ni vulnerado el secreto de la oferta.

En conclusión, pues, la exclusión no ha de ser un criterio absoluto, sino que deberá operar en la medida en que tenga lugar la contaminación por conocimiento anticipado de tal suerte que ya no puedan quedar garantizados los principios de imparcialidad, objetividad e igualdad de trato. (la negreta és nostra).

D'acord amb tot l'exposat fins ara, es poden establir les següents conclusions:

Primera.- L'empresa CÈL·LULA ACCIÓ SABADELL, SL ha inclòs en el sobre 2, relatiu als criteris d'adjudicació mitjançant judici de valor, informació econòmica (veure antecedent de rellevància 4rt.).

Segona.- La incorporació d'informació vinculada a l'oferta econòmica dins del sobre 2, contradiu el PCP, concretament la seva clàusula 8.

Sens perjudici de l'anterior, per poder aplicar la doctrina de la contaminació de sobres als efectes de poder excloure a l'empresa que ha incorregut en aquest supòsit, a continuació es procedeix a provar que la informació econòmica apreciada no és irrellevant, sinó que resulta suficient per conèixer l'oferta econòmica de CÈL·LULA ACCIÓ SABADELL, SL, vulnerant-se així els principis d'imparcialitat, objectivitat i igualtat amb la resta de licitadors.

En aquest sentit, es vol indicar que en l'Annex 3 del PCP de la licitació objecte del present escrit, s'estableixen els criteris d'adjudicació. Concretament, en relació amb aquells criteris avaluable mitjançant fórmules automàtiques, s'indica que s'atorgarà un màxim de 45 punts a l'oferta econòmica presentada. En aquest sentit, ara interessa ressaltar diversos fragments del referit annex:

“Oferta econòmica: màxim 45 punts.

*Per obtenir les puntuacions econòmiques es procedirà a avaluar l'oferta de manera que la més econòmica (entenent per oferta més econòmica, **el major descompte que s'ofereixi sobre els preus de referència establerts**) que no incorri definitivament en baixa desproporcionada o temerària, se li assignarà el màxim dels punts de cada apartat.”* (la negreta és nostra).

[...]

Concepte	Descompte mínim (dos decimals) expressat en %	Puntuació
Disseny/campanyes %	13 punts
Publicacions/desplegables %	13 punts
Adaptacions peces %	13 punts
Correccions en cas de més de 3 rondes %	3 punts
Altres treballs de disseny específicats %	3 punts

En el mateix Annex 3 del PCP també s'indiquen els criteris d'adjudicació de valoració subjectiva. Concretament, en el criteri 1.5., s'estableix el següent:

"1.5. Model d'informe que permeti una visualització clara de la previsió del temps de resposta i de producció de les peticions (2 punts):

Es valorarà la presentació d'una proposta d'informe coherent que plasmi el sistema de visualització de l'estat de cada petició de disseny gràfic, i que al mateix temps faci una previsió veraç de quin seria el temps de resposta necessari tant per recepció com per la producció de totes aquelles peticions emeses per la FP.

S'atorgarà la major puntuació no necessàriament la màxima, a la proposta d'informe que millor garanteixi la visualització de l'estat en temps real de les peticions en curs i que exposi coherentment una previsió veraç i creïble sobre el temps de resposta real tant de F U N D A C I Ó P R I V A D A recepció i producció de les peticions emeses a càrrec de la FP, i a la resta de propostes se'ls assignarà una puntuació proporcional."

En l'Annex 6 del PCP, es detalla el següent PRESSUPOST BASE DE LICITACIÓ amb els valors de referència per tal d'efectuar l'oferta econòmica:

Concepte	Import (IVA exclòs)	IVA	Import total (IVA inclòs)
Pressupost base de licitació	60.000.-€	12.600.-€	72.600.-€

Aquest import es configura com una xifra màxima a utilitzar per part del poder adjudicador, si bé aquest serà emprat segons les peticions formulades per la Fundació Privada tenint en compte els preus unitaris, que s'exposaran a continuació, segons les previsions de l'article 102.4 LCSP.

Tipus	VALORS DE LICITACIÓ			
	COST UNITARI		COST DOS ANYS (ESTIMACIÓ)	
	Unitats	Preu unitat	Unitat	Cost estimat màxim
DISSENY/CAMPANYES				
Disseny de campanya	1	990.- €	2	1.980.- €
Actualització anual campanya	1	330.- €	1	330.- €
Disseny gràfica activitats	1	660.- €	2	1.320.- €
Actualització anual gràfica activitats	1	330.- €	1	330.- €
Disseny anunci/pòster/postal	1	330.- €	3	990.- €
Disseny desplegable A3 (creu)	1	990.- €	3	2.970.- €
Disseny díptic/tríptic A4 obert	1	990.- €	3	2.970.- €
PUBLICACIONS/DESPLEGABLES				
Disseny i maquetació brochure A5 (16 pàgines)	1	990.- €	2	1.980.- €
Disseny i maquetació dossier A4 (32 pàgines)	1	1.320.- €	2	2.640.- €
Disseny i maquetació dossier A4 (48 pàgines)	1	1.760.- €	1	1.760.- €
ADAPTACIONS PECES				
Adaptació anunci	1	165.- €	6	990.- €
Adaptació postal A6	1	165.- €	2	330.- €
Adaptació postal/Full de mà A5	1	165.- €	10	1.650.- €
Adaptació tarjetó americà	1	165.- €	1	165.- €
Adaptació díptic A4 obert	1	330.- €	10	3.300.- €

Adaptació tríptic agenda A4 obert	1	660.- €	5	3.300.- €
Adaptació rollup	1	165.- €	8	1.320.- €
Adaptació baner, robapàgina o gif	1	165.- €	10	1.650.- €
Adaptació plafó	1	165.- €	6	990.- €
Adaptació pòster A3	1	165.- €	4	660.- €
Adaptació baner web SP	1	55.- €	10	550.- €
Adaptació imatge newsletter SP	1	55.- €	2	110.- €
Adaptació bus estàndard	1	495.- €	5	2.475.- €
Adaptació banderoles	1	165.- €	4	660.- €
Adaptació opis	1	165.- €	4	660.- €

La informació que el licitador incorpora al sobre 2 es correspon a una taula on s'identifiquen tots els serveis objecte de la licitació i un preu associat a cada servei, establint-se també un preu/hora de 40 euros (veure antecedent de rellevància 4).

Aquesta informació s'incorpora com a part del criteri d'adjudicació 1.5. "Model d'informe que permeti una visualització clara de la previsió del temps de resposta i de producció de les peticions" on en cap cas en el PCP es demana la inclusió d'informació econòmica.

Aquesta revelació d'informació no és un simple vici formal, doncs arran de la mateixa, l'òrgan de contractació és capaç de calcular els % de descompte que CÈL·LULA ACCIÓ SABADELL, SL aplicarà per la realització dels serveis. **És més, de la informació aportada es determina inequívocament el preu ofertat pel licitador per a cada servei que és objecte de la licitació.**

Tercer.- En relació amb LA PAGE ORIGINAL S.L.:

La Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (en endavant, "LCSP"), en el seu article 157 i en relació amb els articles 140, 141 i 145, especifica que quan s'utilitzin una pluralitat de criteris d'adjudicació, les empreses licitadores hauran de presentar la proposició en 2 sobres. El primer sobre haurà d'incorporar la documentació que ha de ser valorada conforme a criteris ponderables mitjançant judici de valor. El segon sobre incorporarà la documentació que ha de ser valorada mitjançant l'aplicació de fórmules automàtiques, incloent l'oferta econòmica.

En la clàusula 8 del PCP de la licitació objecte del present escrit, relativa al *FORMAT DE PRESENTACIÓ DE LES PROPOSICIONS I MITJANS DE COMUNICACIÓ ELECTRÒNICS: NORMES GENERALS*, es disposa el següent:

"1. Les proposicions constaran de tres (3) sobres, amb indicació de la licitació i, en el seu cas, del lot al que es concorre. A cada sobre es farà constar el seu contingut, enunciat numèricament.

El Sobre número 1 ha de contenir la documentació acreditativa dels requisits previs a que es refereix l'article 140 de la LCSP.

El Sobre número 2 ha de contenir la documentació que hagi de ser valorada conforme als criteris quina ponderació depengui d'un judici de valor i el Sobre 3 ha de contenir l'oferta econòmica o d'aspectes quina valoració depengui de fórmules automàtiques, ajustant-se a aquesta última al model que figura com annex al present Plec.

En cas de que el contracte es divideixi en lots, caldrà presentar un Sobre 1, 2 i 3 per a cada lot.

La documentació que conté el sobre núm. 2 no pot incloure cap informació que permeti conèixer el contingut del sobre núm. 3 relatiu a la proposició econòmica i documentació tècnica de criteris avaluable de forma automàtica. L'incompliment d'aquesta obligació implicarà l'exclusió de la licitació. (la negreta és nostra).

La doctrina en relació amb el fenomen de la contaminació de sobres és extensa. En aquest sentit, s'exposa la Resolució número 264/2023 del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals, de 29 de juny, la qual disposa el següent:

"[...] es constante la doctrina de este Tribunal que sostiene que los Pliegos conforman la Ley del contrato y vinculan en sus propios términos, tanto a los licitadores que concurren a la licitación aceptando su contenido, como a los órganos de contratación (por todas, resolución 219/2016). Asimismo, se ha sentado con carácter general el criterio de confirmar la exclusión de aquellos licitadores que incluyeron información de sus ofertas en el sobre relativo al cumplimiento de requisitos previos o bien que incluyeron información evaluable mediante fórmulas en el sobre correspondiente a información sujeta a valoración mediante un juicio de valor; si bien la inclusión indebida de documentación en sobres distintos no debe resultar automáticamente con la exclusión del licitador, siendo preciso, para dicha exclusión, que se haya producido un perjuicio real y no meramente formal (Resolución nº 1108/2015), estando justificada la exclusión cuando la inclusión indebida de documentación en sobre distinto menoscabe la objetividad de la valoración y la igualdad de trato, no así cuando el licitador

incurre en un error voluntario sin trascendencia para terceros, o porque resulte demasiado formalista, por no estar acreditado que el error hubiera podido influir en la valoración ni vulnerado el secreto de la oferta.

En conclusió, pues, la exclusió no ha de ser un criteri absolut, sino que deberá operar en la medida en que tenga lugar la contaminaci3n por conocimiento anticipado de tal suerte que ya no puedan quedar garantizados los principios de imparcialidad, objetividad e igualdad de trato. (la negreta  nostra).

D'acord amb tot l'exposat fins ara, es poden establir les següents conclusions:

Primera.- L'empresa La Page Original, SL ha incl3s en el sobre 2, relatiu als criteris d'adjudicaci3 mitjançant judici de valor, informaci3 econ3mica (veure antecedent de rellevància 4rt.).

Segona.- La incorporaci3 d'informaci3 vinculada a l'oferta econ3mica dins del sobre 2, contradiu el PCP, concretament la seva clàusula 8.

Sens perjudici de l'anterior, per poder aplicar la doctrina de la contaminaci3 de sobres als efectes de poder excloure a l'empresa que ha incorregut en aquest sup3sit, a continuaci3 es procedeix a provar que la informaci3 econ3mica apreciada no  irrellevant, sin3 que resulta suficient per conèixer part de l'oferta econ3mica de La Page Original, SL, vulnerant-se aix els principis d'imparcialitat, objectivitat i igualtat amb la resta de licitadors.

En aquest sentit, es vol indicar que en l'Annex 3 del PCP de la licitaci3 objecte del present escrit, s'estableixen els criteris d'adjudicaci3. Concretament, en relaci3 amb aquells criteris avaluable mitjançant f3rmules automàtiques, s'indica que s'atorgarà un màxim de 45 punts a l'oferta econ3mica presentada. En aquest sentit, ara interessa ressaltar diversos fragments del referit annex:

“Oferta econ3mica: màxim 45 punts.

*Per obtenir les puntuacions econ3miques es procedirà a avaluar l'oferta de manera que la ms econ3mica (entenent per oferta més econ3mica, **el major descompte que s'ofereixi sobre els preus de referència establerts**) que no incorri definitivament en baixa desproporcionada o temerària, se li assignarà el màxim dels punts de cada apartat.”* (la negreta  nostra).

[...]

Concepte	Descompte mínim (dos decimals) expressat en %	Puntuaci3
Dissenys/campanyes %	13 punts
Publicacions/desplegables %	13 punts
Adaptacions peces %	13 punts
Correccions en cas de ms de 3 rondes %	3 punts
Altres treballs de disseny no especificats %	3 punts

En el mateix Annex 3 del PCP també s'indiquen els criteris d'adjudicació de valoració subjectiva. Concretament, en el criteri 3.3., s'estableix el següent:

“3.3. Sistemes de Correcció (1 punt):

Es valorarà l'explicació detallada del procediment que es seguirà quan es sol·licitin canvis per part de la Fundació, així com les estimacions del temps de resposta.

S'atorgarà la major puntuació, no necessàriament la màxima, a la proposta de sistema de correcció que presenti un major definició dels mecanismes i procediments per realitzar les correccions que des de l'entitat es sol·licitin, concretant-ne addicionalment una estimació el més acurada possible sobre el temps de resposta, i a la resta de propostes se'ls assignarà una puntuació proporcional.”

La informació que el licitador incorpora al sobre 2 fa referència al % de descompte que s'oferta per serveis de correcció (indicant-se un descompte d'un 15%).

Aquesta informació s'incorpora com a part del criteri d'adjudicació 3.3. “Sistemes de Correcció” on en cap cas en el PCP es demana la inclusió d'informació econòmica.

Aquesta revelació d'informació no és un simple vici formal, doncs arran de la mateixa, l'òrgan de contractació és capaç de conèixer el % de descompte que La Page Original, SL aplicarà en la seva oferta econòmica en serveis de correcció.

Quart.- En conclusió, i atenent a les raons jurídiques adduïdes prèviament, la Mesa de Contractació en atenció a l'apartat cinquè de la **clàusula dotzena** del PCP “**Obertura, examen de les ofertes**”, on es determina que dins de les seves potestats; està la d'analitzar la documentació relativa al sobre 2, així com la de tramitar les esmenes i determinar els casos d'exclusió, lamentem comunicar-los la seva exclusió del present procediment de licitació per haver contingut dins del sobre núm. 2, informació que ha permès conèixer una part del contingut del sobre núm. 3, implicant la vulneració del secret de les ofertes i contaminant l'objectivitat de la valoració, així com el tractament igualitari les empreses licitadores.

ACORD

Primer.- EXCLOURE a les empreses licitadores “CÈL-LULA ACCIÓ SABADELL S.L.” i “LA PAGE ORIGINAL S.L.” per haver contingut dins del sobre 2, informació que ha permès conèixer de forma anticipada vulnerant-se el deure de secret d'una part del contingut del sobre 3, relatiu als criteris avaluable de forma automàtica.

Segon.- PROCEDIR a comunicar a les empreses licitadores les raons jurídiques de la seva exclusió, així com publicar-ho en el perfil del contractant de la FP en la plataforma de contractació pública de la Generalitat de Catalunya.

Tercer.- ACORDAR seguir els tràmits procedimentals per l'adjudicació de la present licitació.

I, sense més assumptes que tractar, essent les 11:30 hores del dia 12 de maig de 2022, s'aixeca la sessió, expedint-se seguidament la present Acta de la que com a secretari de la Mesa, en dono fe.

VISTIPLAU

EL PRESIDENT

Sr. Jordi Bachs i Ferrer

DIRECTOR D'ECONOMIA I FINANCES

Sr. Xavier Mambrilla i Gramunt

DIRECTOR DE L'ASSESSORIA
JURÍDICA

Sr. Joaquim Jornet i Porta

DIRECTOR DE COMUNICACIÓ I
RELACIONS INSTITUCIONALS

Sr. Josep Tardà i Jorba

COORDINADOR DE L'ÀREA DE
DRET PÚBLIC

Sr. Josep Maria Coll i Arqué

EL SECRETARI

Sr. Xavier Borrat i Puig

"NOTA: Aquest document s'incorpora per duplicat a l'expedient electrònic: d'una banda, s'incorpora el document signat electrònicament per la persona competent i, d'altra banda en atenció al que es disposa a l'article 5.1.c del Reglament General de Protecció de Dades, el document anonimitzat per tal que amb la seva publicació no es vulneri el dret a la protecció de les dades de caràcter personal que hi pugui contenir".