



El Vendrell
Ajuntament

Informe 312024
Exp. Número: GCON2024000064

Assumpte: Informe relatiu al recurs de reposició presentat per la mercantil PROFESSIONAL GROUP CONVERSIA, S.L.U, davant l'acta d'obertura del sobre A.

La tècnica de contractació de l'Ajuntament del Vendrell, en relació a l'expedient i assumpte indicat, emet el següent,

INFORME JURÍDIC

FETS

1.- En data 04 d'octubre de 2024 es va dictar Decret de l'alcaldia núm. 2024LDEC003746 el qual va resoldre, entre d'altres, el següent:

“
1r. Donar conformitat a l'informe de la necessitat de contractar i iniciar l'expedient de contractació dels serveis de revisió de l'adaptació al reglament general de protecció de dades i a la Llei Orgànica 3/2018, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals; dels serveis de manteniment i assessorament continuat, també relatiu al compliment de les obligacions en matèria de dret d'accés a la informació pública; i dels seus serveis de delegat de protecció de dades per l'Ajuntament del Vendrell i els seus ens dependents.

2n. Aprovar els plecs de clàusules administratives i econòmiques i de prescripcions tècniques particulars i l'expedient de contractació del contracte dels serveis de revisió de l'adaptació al reglament general de protecció de dades i a la Llei Orgànica 3/2018, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals; dels serveis de manteniment i assessorament continuat, també relatiu al compliment de les obligacions en matèria de dret d'accés a la informació pública; i dels seus serveis de delegat de protecció de dades per l'Ajuntament del Vendrell i els seus ens dependents”.

2.- En data 07 d'octubre de 2024 es publica l'anunci de la licitació esmentada al perfil del contractant.

3.- En data 29 d'octubre de 2024 es procedeix a l'obertura del sobre A, que conté la documentació administrativa general, a través de l'eina Sobre Digital de la Plataforma de Serveis de Contractació Pública, relativa a la contractació mitjançant procediment obert i tramitació ordinària, del contracte de serveis de revisió de l'adaptació al Reglament General de Protecció de Dades i a la Llei Orgànica 3/2018, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals, dels serveis de manteniment i d'assessorament continuat i dels serveis de la figura del delegat de protecció de dades de l'Ajuntament del Vendrell i els seus ens dependents.

Placa Vella, 1
CP 43700 El Vendrell

Tel. 977 16 64 00
Fax 977 66 11 79

A/e ajuntament@elvendrell.net
www.elvendrell.cat



El Vendrell
Ajuntament

4.- En data 22 de novembre de 2024 es procedeix a l'obertura del sobre B, que conté la documentació subjecte a judici de valor, a través de l'eina Sobre Digital de la Plataforma de Serveis de Contractació Pública, relativa a la contractació mitjançant procediment obert i tramitació ordinària, del contracte de serveis de revisió de l'adaptació al Reglament General de Protecció de Dades i a la Llei Orgànica 3/2018, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals, dels serveis de manteniment i d'assessorament continuat i dels serveis de la figura del delegat de protecció de dades de l'Ajuntament del Vendrell i els seus ens dependents.

5.- En data 03 de desembre de 2024, la licitadora PROFESSIONAL GROUP CONVERSIA, S.L.U, presenta recurs de reposició davant de l'acta d'obertura de pliques sobre A dictat per la Mesa de contractació de l'Ajuntament del Vendrell atès que les empreses CAPA 8 ASISTENCIA, S.L i APDTIC PROFESIONALES, S.L han presentat oferta als 2 lots, anant així en contra d'allò establert al Plec de clàusules administratives i econòmiques particulars.

Així mateix, PROFESSIONAL GROUP CONVERSIA, S.L.U, sol·licita que es dicti resolució per la qual:

"I. Declari la NUL·LITAT DE PLE DRET de l'acta d'obertura de pliques sobre A dictat el 06 de novembre de 2024, deixant sense efecte, l'acord aquí impugnat, així com la resta dels actes administratius dictats en compliment d'aquest.

II. Declari la EXCLUSÓ al present procediment a favor de les empreses CAPA 8 ASISTENCIA, S.L i APDTIC PROFESIONALES, S.L per no complir amb lo disposat en el Plec de Clàusules Administratives, apartat A del Quadre de Característiques del Contracte.

III. RETROTAIGA L'EXPEDIENT DE CONTRACTACIÓ, declarant nul·la l'acta d'apertura de sobres per validar uns criteris prohibits pel Plec de Clàusules Administratives, resultant discriminatori i contrari a Dret".

FONAMENTS JURÍDICS

1.- Normativa aplicable.

- Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de contractes del sector públic (TRLCSP)
- La Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, per la qual es traslladen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (LCSP).
- Reial decret 817/2009, de 8 de maig, pel qual es desenvolupa parcialment la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic.

Placa Vella, 1
CP 43700 El Vendrell

Tel. 977 16 64 00
Fax 977 66 11 79

A/e ajuntament@elvendrell.net
www.elvendrell.cat

**El Vendrell**
Ajuntament

- Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament General de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques (RGLCAP).
- LLei 2/2015, de 30 de març, de desindexació de la economia espanyola (LDEE).
- Real Decreto 55/2017, de 3 de febrer, pel que es desenvolupa la Llei 2/2015, de 30 de març, de desindexació de la economia espanyola.

2.- La lletra A del quadre de característiques del Plec de Clàusules Administratives Particulars (PCAP) estableix que:

(...) *"Es limitarà el número de lots als que els licitadors es poden presentar. En aquest sentit, i de conformitat amb el que estableix l'article 99.4.b de la LCSP, cada licitador només es podrà presentar a un màxim d'un lot, al considerar-se que es podria donar un conflicte d'interessos en el cas de que l'adjudicatari dels dos serveis fos la mateixa empresa, tal i com considera l'autoritat catalana de protecció de dades en el seu dictamen CNS 31/2018".*

3.- L'article 139 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, per la qual es traslladen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (LCSP), estableix que:

"1. Les proposicions dels interessats s'han d'ajustar als plecs i la documentació que regeixen la licitació, i la seva presentació suposa l'acceptació incondicionada per l'empresari del contingut de la totalitat de les seves clàusules o condicions, sense cap excepció o reserva, així com l'autorització a la mesa i a l'òrgan de contractació per consultar les dades que recullen el Registre oficial de licitadors de licitadors i empreses classificades del sector públic o les llistes oficials d'operadors econòmics d'un Estat membre de la Unió Europea.

2. Les proposicions son correctes i s'han d'arbitrar els mitjans que garanteixin aquest caràcter fins al moment d'obertura de les proposicions, sense perjudici del que disposen els articles 143,175 i 179 pel que fa a la informació que s'ha de facilitar als participants en una subhasta electrònica, en un diàleg competitiu o en un procediment d'associació per a la innovació.

3. Cada licitador no pot presentar més d'una proposició, sense perjudici del que disposen l'article 142 sobre admissibilitat de variants i l'article 143 sobre presentació de nous preus o valors en el si d'una subhasta electrònica. Tampoc pot subscriure cap proposta en unió temporal amb altres si hi ha fet individualment ni figurar en més d'una unió temporal. La infracció d'aquestes normes dona lloc a la no admissió de cap de les propostes que hagi subscrit.

4. En la proposició s'ha d'indicar, com a partida independent, l'import de l'impost sobre el valor afegit que s'hagi de repercutir".



El Vendrell

Ajuntament

4.- Els plecs que regeixen la present contractació, van esdevenir *lex inter partes*, de manera que les seves previsions al respecte van esdevenir vinculants per a totes les parts i per l'òrgan de contractació.

5.- L'article 121 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques estableix que:

"1. Les resolucions i els actes a què es refereix l'article 112.1, quan no posin fi a la via administrativa, poden ser recorreguts en alçada davant l'òrgan superior jeràrquic del que els va dictar. A aquests efectes, els tribunals i òrgans de selecció del personal al servei de les administracions públiques i qualssevol altres que, en el si d'aquestes, actuïn amb autonomia funcional, es consideren dependents de l'òrgan al qual estiguin adscrits o, si no n'hi ha, del que hagi nomenat el president d'aquests.

2. El recurs es pot interposar davant l'òrgan que va dictar l'acte que s'impugna o davant el competent per resoldre'l.

Si el recurs s'ha interposat davant l'òrgan que va dictar l'acte impugnat, aquest l'ha de remetre al competent en el termini de deu dies, amb el seu informe i amb una còpia completa i ordenada de l'expedient.

El titular de l'òrgan que va dictar l'acte recorregut és responsable directe del compliment del que preveu el paràgraf anterior".

Tenint en compte que s'impugna l'acta d'obertura del sobre A, el recurs adient per l'assumpte que ens ocupa, és el Recurs d'alçada.

6.- Pel que fa a la legitimació, l'Acta d'obertura del sobre A es va publicar al Perfil del contractant en data 06 de novembre de 2024 i la mercantil va presentar el Recurs en data 03 de desembre de 2024, dins del termini legalment establert a tal efecte.

Tal i com estableix l'article 112.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, contra les resolucions i els actes de tràmit, si aquests últims decideixen directament o indirectament el fons de l'afer, determinen la impossibilitat de continuar el procediment, produeixen indefensió o perjudici irreparable a drets i interessos legítims, els interessats poden interposar els recursos d'alçada i potestatiu de reposició, que pertoca fundar en qualsevol dels motius de nul·litat o anul·labilitat previstos als articles 47 i 48 d'aquesta Llei. Els interessats poden al·legar l'oposició a la resta d'actes de tràmit per a la seva consideració en la resolució que posi fi al procediment.

Així mateix, l'article 115.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques disposa que l'error o absència de la qualificació del recurs per part del recurrent no és obstacle per tramitar-lo, sempre que es dedueixi el seu caràcter vertader.

**El Vendrell**
Ajuntament

D'acord amb l'article 48.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, es tracta d'un acte anul·lable ja que incorre en una infracció de l'ordenament jurídic i per tant, no ha estat dictat prescindint totalment i absolutament del procediment legalment establert.

A tals efectes, cal fer referència en primer lloc a la Sentència de la sala tercera del contenciós-administratiu del Tribunal Suprem de 23 de maig de 2022 (rec. 741/2021) que en relació a la nul·litat de ple dret estableix que el supòsits de nul·litat són els legalment taxats i no hi ha possibilitat d'afegir-ne per la via de l'analogia; també estableix que aquests supòsits han de ser objecte d'una interpretació restrictiva quan diu: *"Y es jurisprudencia constante de esta Sala que dichos supuestos no pueden ser interpretados con laxitud, pues ello equivaldría a socavar el valor central que la firmeza de los actos administrativos tiene en el entero sistema del Derecho Administrativo. La estabilidad de las situaciones jurídicas y la misma seguridad jurídica quedarían puestas en entredicho si se adoptara una visión abierta de los vicios determinantes de la nulidad radical. La revisión de oficio de los actos administrativos es, así, una vía excepcional"*.

També estableix la mateixa sentència que qui pretén que prosperi una nul·litat de ple dret, ha d'identificar el supòsit concret i no limitar-se a una imputació genèrica de la nul·litat radical, quan diu: *"No es irrelevante, así, que la razón principal de la sentencia impugnada para rechazar que la nulidad de pleno derecho invocada por la recurrente sea que ésta no identificó en qué supuesto se apoyaba. Es carga de quien sostiene la nulidad de pleno derecho de un acto administrativo señalar con precisión en qué supuesto está incurso. No haberlo hecho así es razón suficiente para rechazar una solicitud de revisión de oficio"*.

És d'interès destacar, en aquest sentit, l'article 51 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques en relació a la conservació d'actes i tràmits el qual estableix que l'òrgan que declari la nul·litat o anul·li les actuacions ha de disposar sempre la conservació d'aquells actes i tràmits el contingut dels quals s'hauria mantingut igual si no s'hagués comès la infracció.

De conformitat amb els anteriors Fets i Consideracions Jurídiques,

CONCLUSIÓ

Primer.- Admetre el recurs d'alçada presentat per la licitadora PROFESSIONAL GROUP CONVERSA, SLU en data 03 de desembre de 2024.

Segon.- Estimar el vici d'anul·labilitat, d'acord amb allò que s'estableix a l'article 48.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

**El Vendrell**
Ajuntament

Tercer.- D'acord amb el principi de convalidació dels actes, article 52 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques es proposa:

- Excloure a les empreses CAPA 8 ASISTENCIA, SL i APDTIC PROFESIONALES, SL, en virtut d'allò que estableix l'article 139.3 de la LCSP.
- Conservar l'acta del sobre A en aquells apartats que no incorrin en el vici d'anul·labilitat.

En tot allò no previst expressament a les consideracions jurídiques es fa remissió a la normativa establerta als fonaments de dret del present informe.

I, perquè consti, expedeixo aquest informe,

Document datat i signat electrònicament.