

ACTA DE VALIDACIÓ DEL SOBRE A (EXPEDIENT CPS 13/2024)

Barcelona, a les oficines d'AMB INFORMACIÓ I SERVEIS, S.A., Via Laietana, núm. 33, 4t 1a, essent les 12:10 hores del dia 11 de març de 2025, constituïda mitjançant videoconferència utilitzant l'eina col·laborativa Teams, la Mesa de Contractació formada per Cristina Farré Garrés, Directora d'AMB Informació i Serveis, S.A. (substituint en Joan Maria Bigas i Serrallonga, Conseller Delegat d'AMB Informació i Serveis S.A.), Laia Soriano-Montagut Jené, (substituint Marta Borràs Ribó, Secretària no Consellera d'AMB Informació i Serveis, S.A.), Guillem Viñolas Casamort, (Tècnic Superior Economista de la Direcció de Mobilitat, Transport i Sostenibilitat de l'AMB) i Javier Marin Pulido (Responsable de Projectes d'AMB Informació i Serveis, S.A.), actuant com a Presidenta Cristina Farré Garrés i com a Secretària Laia Soriano-Montagut Jené, es procedeix a l'acte no públic de validació del Sobre A (Documentació General) relatiu a l'expedient CPS 13/2024, consistent en la contractació dels *“Serveis de suport per a la consolidació de dades d'oferta i prestació del servei de transport de l'Àrea Metropolitana de Barcelona.”*

Assisteixen, a més a més, les següents persones:

- Carolina Borràs Almela, assessora externa d'AMB Informació i Serveis, S.A.

Havent-se presentat dins del termini establert a l'anunci de licitació publicat al perfil del contractant de la web les següents ofertes:

- Factual-Nextérité , amb NIF: B67178954
- ITALTEL, SA amb NIF: A81883746
- Cinesi, SLU amb NIF: B61156816
- MULTICRITERI – MCRIT AIE amb NIF: V67163576

Havent-se efectuat a tres licitadores els requeriments que es van assenyalar a l'Acta d'obertura del Sobre A, dins el termini establert, respecte dels quals,

EXPOSA:

I.- Pel que fa a la licitadora **Factual-Nextérité**, es constata que ha presentat diversa documentació acreditativa dels diversos punts assenyalats al requeriment, en el sentit d'informar que compareix a la licitació com a Factual-Nextérité UTE, aportant-ne a aquests efectes, el corresponent compromís de constitució pel cas de resultar-ne licitadora proposada com adjudicatària.

Atès l'anterior, procedeix qualificar la validesa formal de la documentació aportada per la licitadora i, en conseqüència, admetre-la al procediment.

II.- Pel que fa a la licitadora **ITALTEL, S.A.**, transcorregut el termini atorgat per complimentar la documentació requerida mitjançant l'enllaç de l'eina del sobre digital habilitat a aquest efectes, es constata que no ha estat complimentat atesa l'absència de cap comunicació electrònica emesa per la licitadora en aquest sentit.

Malgrat l'anterior, cal assenyalar que el passat 20 de febrer, és a dir, un dia després de la finalització del termini màxim atorgat fixat en cinc dies naturals des de la data de publicació al Perfil del contractant del requeriment (això és, per tot el passat dia 19 de febrer), la licitadora va enviar un correu electrònic a la contractant, en el que manifestava que l'esmentat enllaç habilitat constava tancat, motiu pel que sol·licitava alternatives per complir el requeriment.

Doncs bé, revisada la situació descrita, una vegada verificada la inexistència d'incidències tècniques que haguessin impossibilitat el compliment en termini del requeriment, juntament amb el fet que la licitadora confirma al seu correu electrònic de 20 de febrer, que va rebre i acceptar el requeriment el mateix dia en que se li va notificar (14 de febrer), i, per tant, n'era coneixedora del termini màxim atorgat per al seu compliment, la Mesa constata que els fets exposats posen de manifest l'incompliment del requeriment formulat dins de termini per causes únicament imputables a la licitadora, la qual cosa comporta implícitament el desistiment de la seva proposició.

En efecte, cal tenir en compte que l'entitat contractant ha de vetllar per la correcta tramitació i adjudicació dels procediments de licitació, garantint-ne una adequada selecció dels possibles contractistes. Així, la concordança entre l'objecte del contracte clarament identificat als plecs que regeixen aquesta contractació amb l'objecte social de la licitadora és requisit d'adjudicació d'ineludible compliment.

De fet, la presentació de l'oferta per part de la licitadora, juntament amb la manca d'impugnació dels plecs, implica la seva acceptació íntegra, i, a la seva vegada, l'acceptació incondicionada de tot el seu contingut, esdevenint lex inter partes per a les licitadores i per a l'entitat contractant.

Així, davant la possible contradicció entre l'objecte social i el contractual, la Mesa ha optat per aclarir via requeriment aquesta circumstància. El fet que la licitadora no hagi donat compliment al requeriment, segons s'ha exposat, obliga a la Mesa a aplicar criteris de prudència, tracte igualitari i garantia del procediment, per la qual cosa, atenent a la veracitat del contingut del DEUC i el RELI/ROLECE indicat per les empreses licitadores sota la seva responsabilitat, correspon acordar-ne la seva exclusió.

III.- Pel que fa a **CINESI, S.L.U.**, en compliment del requeriment formulat, ha presentat la següent documentació:

- DEUC signat electrònicament pel legal representant de la licitadora.
- Sentència del Tribunal Superior de Catalunya núm. 4642/2022 i la seva fermesa, dictada en el recurs contenciós-administratiu núm. 161/2020, interposat per la licitadora contra la resolució de l'ACCO, de 21 de juliol de 2020, segons la qual es declara que la licitadora ha infringit l'article 1.1 de la Llei de Defensa de la competència, amb advertiment de no reiteració de la mateixa conducta.

- Declaració de pertinença a grup empresarial signada electrònicament pel legal representant, amb confirmació de pertinença al grup, tot indicant que la matriu és TUSGSAL DIREXIS.
- Declaració responsable signada pel legal representant, amb diverses qüestions que s'indicaran seguidament.

Amb caràcter preliminar, cal assenyalar que aquesta Mesa ha realitzat un anàlisi profund de la situació atesa la seva complexitat, en tot cas, basat en criteris d'objectivitat, prudència i transparència del procediment, atorgant-lo de totes les garanties oportunes, salvaguardant el requerit tracte igualitari entre les licitadores concurrents.

Dit l'anterior, pel que fa a la documentació aportada, es constata el següent:

- a) En relació a l'aportació d'un nou DEUC en el que es deixés constància dels aspectes indicats al requeriment, tal i com s'exposa a la Declaració emesa per la licitadora, ha considerat que no correspon la seva actualització atesa la fermesa de la sentència de referència.

Deixant de banda els motius de fons, es constata que la fermesa de la sentència no exclou la necessitat d'assenyalar-ne els antecedents requerits al nou DEUC, juntament amb les possibles mesures preventives adoptades per la licitadora, atès que la resolució impugnada en seu contenciosa-administrativa expressament la requereix d'abstenir-se de realitzar en el successiu conductes similars.

De fet, l'aportació del nou DEUC reforçaria l'argumentació de la licitadora pel que fa a la millora dels seus protocols interns en les relacions amb d'altres empreses integrants de la matriu de la qual en forma part.

- b) En relació a les dues Declaracions aportades, emeses pel legal representant, es destaquen els principals elements:
 - a. La confirmació de pertinença al mateix grup empresarial de les empreses CINESI, S.L.U. (la licitadora) i TUSGSAL, S.A. (una de les empreses que seran objecte de validació en el marc de la present licitació atesa la seva condició d'adjudicatària d'un contracte de serveis de transport públic de viatgers¹).
 - b. La voluntat d'objectivitat de la licitadora en el desenvolupament del servei objecte del contracte, malgrat la dita pertinença al mateix grup empresarial que TUSGSAL, la qual cosa entén que no comporta conflicte d'interessos entre ambdues mercantils, encara que sense aportar cap element objectiu que recolzi aquella voluntat.

¹ En concret : (i) Servei públic de transport col·lectiu urbà de viatgers diürn i nocturn a Barcelona i altres municipis de l'àmbit nord de l'àrea metropolitana de Barcelona

- c. L'extemporani trasllat de la responsabilitat derivada de l'expedient sancionador de referència, a l'actual licitació, principalment pel llarg període de temps transcorregut des de la fermesa de la sentència indicada, sense indicar-ne cap fonament legal o doctrinal al respecte, més enllà de la interpretació analògica assenyalada en el cas de les prohibicions per contractar.

Doncs bé, tot i que la licitadora indica que l'objecte del contracte consisteix en un recull de dades públiques mitjançant una metodologia fixada prèviament, la qual serà de lliure accés, cal assenyalar que no és ben bé així, atès que a més, caldrà validar les dades de producció del servei facilitades per les diferents empreses operadores i contrastar-les amb les dades d'oferta del servei als efectes de valorar-ne el seu contingut, és a dir, la correcta o incorrecta prestació del servei. Per tant, no és una tasca mecànica per més que al darrera hi hagi un seguit de metodologies i dades de caràcter públic.

Així, les relacions mercantils han estat objecte d'estudi doctrinal dins l'àmbit de la contractació pública en tant que empreses vinculades o pertanyents al mateix Grup, considerant que ho seran les previstes a l'article 42.1 del Codi de Comerç així com aquelles empreses que es trobin sota una mateixa relació de control, que actuïn conjuntament o de forma concertada o sota una direcció única en virtut d'acords o clàusules estatutàries, de manera que tinguin una certa relació de filiació o de dependència entre sí. (*Informe 1/2019 Junta Consultiva de Contractació Administrativa d'Aragó*).

En aquest sentit, la Doctrina contempla l'aplicació de criteris de prudència en aquells supòsits en els quals diverses empreses es troben sota una direcció i control en mateixes persones (físiques i/o jurídiques), atès que això dificulta la distinció d'interessos entre les diverses empreses, podent-se arribar a considerar un determinat frau de llei.

Atès el fet que correspon a aquest òrgan vetllar per l'aplicació dels principis rectors dels procediments de licitació establerts a la Llei de contractes del sector públic (LCSP), amb criteris de transparència i prudència i, en tot cas, tracte igualitari entre les licitadores.

Atès que l'activitat que desenvolupa TUSGSAL en el marc de diverses licitacions seria objecte de revisió per part de CINESI en el supòsit d'una eventual adjudicació de la present licitació,

Atès que aquesta circumstància comportaria un possible conflicte pel que fa als interessos d'ambdues empreses, en tant que integrants dels mateix grup, posant en risc l'objectivitat i independència en la prestació del servei contractat,

La Mesa considera que concorren elements suficients per a acordar l'exclusió de la licitadora CINESI, S.L.U.

Atesos els antecedents exposats, la Mesa ACORDA:

Primer.- ADMETRE la mercantil Factual-Nexterité, la qual continuarà amb el procediment de licitació com a UTE, juntament amb l'altra licitadora inicialment admesa, indicada anteriorment.

Segon.- En exercici de les competències que li atribueix l'article 326.2.a) de la LCSP EXCLOURE les mercantils ITALTEL, S.A. i CINESI, S.L.U. del present procediment, pels motius exposats a la present acta, així com notificar aquest acord a ambdues licitadores amb indicació del corresponent règim de recursos.

I no havent-hi més assumptes dels quals tractar, s'acaba aquest acte a les 12:30 hores, del qual se n'estén aquesta acta de la sessió per la Secretària de la Mesa, que serà signada per tots els components de la Mesa.