



Carrer del Foc, 57
08038 Barcelona
Tel. 938 842 038

Barcelona, 26 de febrer de 2025

Resolució: 88/2025 (recurs N-2025-0071)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per B.L, en nom i representació de l'empresa ALACRIS THERANOSTICS GMBH, contra l'acord d'exclusió d'aquesta empresa del lot 3 de la licitació del contracte de servei d'anàlisis genòmics pel projecte "CESPED" mitjançant lots, finançat pel Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència -finançat per la Unió Europea- Next Generation EU, licitat per la FUNDACIÓ INSTITUT D'INVESTIGACIÓ SANITÀRIA PERE VIRGILI (expedient núm. IISPV2024-15), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. En data 13 de novembre de 2024, la FUNDACIÓ INSTITUT D'INVESTIGACIÓ SANITÀRIA PERE VIRGILI (d'ara endavant, la Fundació o òrgan de contractació) va publicar l'anunci de licitació de referència en el perfil de contractant allotjat a la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya (PSCP), a través del qual es va posar a disposició dels interessats els plecs de clàusules administratives particulars (PCAP) i de prescripcions tècniques (PPT).

En data 12 de novembre de 2024 es va publicar l'anunci en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) S2.

L'objecte del contracte es correspon amb el servei d'anàlisis genòmics de les mostres d'ADN del projecte CESPED que es troben a Santiago de Compostela i que es divideix en 4 lots, essent objecte de recurs el lot 3.

Lot 1: Anàlisi de variants genètiques del tipus Copy Number Variant (CNV) a nivell exònic en 2.000 mostres.



Lot 2: Anàlisi de variants genètiques del tipus Single Nucleotide Polymorphism (SNP) amb cobertura de variants específiques de la població espanyola en 2.000 mostres.

Lot 3: Identificació de mutacions mitjançant la seqüenciació de tot el genoma amb una cobertura $\geq 30X$ en 200 mostres.

Lot 4: Determinació dels nivells de metilació de l'ADN tot el genoma (metiloma) amb una cobertura d'almenys 930.000 CpGs i per la tècnica de conversió amb bisulfit en 200 mostres.

Segons la documentació contractual i les publicacions oficials de la licitació, el contracte està finançat amb fons Next Generation EU , en execució del Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència, essent-li d'aplicació el Reial decret llei 36/2020, de 30 de desembre, pel qual aproven mesures urgents per a la modernització de l'administració pública i per a l'execució del Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència (RDL 36/2020).

SEGON. Van concórrer a la licitació del lot 3 les empreses següents:

- ALACRIS THERANOSTICS GMBH (en endavant ALACRIS, o empresa recurrent)
- EDINBURGH GENETICS LIMITED
- NOVOGENE (UK) COMPANY LIMITED
- CONSORCIO PARA LA EXPLOTACION DEL ENTRO NACIONAL DE ANALISIS GENOMICO
- HEALTH IN CODE, SL

TERCER. Realitzada l'obertura del sobre A (documentació administrativa), en data 15 de gener de 2025, es va constituir la mesa de contractació per a l'obertura del sobre B (criteris subjectes a judici de valor) i es va notificar a l'empresa ALACRIS la sol·licitud d'esmena de la signatura de l'oferta en els termes següents (document núm. 30):



Li notifiquem que, una vegada efectuat l'examen de la documentació aportada per l'empresa licitadora, s'ha acordat que la vostra empresa ha d'esmenar determinada documentació. Heu d'aportar la següent documentació:

- La documentació continguda en el Sobre núm. 2 del Lot referenciat (concretament, el document relatiu a "*Technical Report_Lot3_Alacris_Theranostics*") degudament signada mitjançant certificat digital vàlid pel representant legal de l'empresa, d'acord amb la Clàusula 8.11 del mateix Plec.

Important: no s'acceptarà cap modificació de l'oferta presentada. En cas que es detecti qualsevol modificació del contingut, s'exclourà a l'empresa licitadora.

Aquesta s'ha d'aportar abans del dia i hora de finalització de termini establert en la Plataforma de Contractació, mitjançant l'eina de sobre digital.

Segons la documentació que consta a l'expedient administratiu tramès (document núm.33), en data 16 de gener de 2025, l'empresa ALACRIS va presentar la documentació requerida degudament signada. Així mateix, entre la documentació tramesa formant part de l'esmena s'inclou un document amb el contingut següent:

Declaration of Economic and Financial Solvency

This is to declare the Alacris Theranostics GmbH had following turnover:

Business Year	Total annual turnover	Turnover in the field of Next Generation Sequencing and data analysis
2024	€ 1.131.187 (current estimate)	€ 587.800 (current)
2023	€ 1.284.475	€ 304.400
2022	€ 1.352.344	€ 270.057
2021	€ 1.057.159	€ 308.818

Value of Tender - LOT 3: 107.066,00 € in total

Therefore Alacris fulfils the requirement that highest turnover within the last three years, must be 1.5 times the average annual value of the contract. This has been the case for all the last three business years.



QUART. El dia 21 de gener de 2025, es constitueix la mesa de contractació per tal de fer la qualificació de les esmenes presentades referents al contingut del sobre B que conté les proposicions avaluable mitjançant un judici de valor (document núm. 36), i en el desenvolupament de la sessió es manifesta:

Tercer.- Es detecta que l'empresa licitadora **Alacris Theranostics GmbH** ha presentat dades econòmiques que haurien d'haver-se inclòs en el sobre núm. 3. Concretament, ha inclòs l'annex núm. 2.C del Plec de Clàusules Particulars relatiu a l'oferta econòmica i altres criteris avaluable automàticament dintre del Sobre núm. 2.

D'acord amb l'apartat 12.4 del Plec de Clàusules Particulars: "*Així mateix, tal i com s'indica en el present Plec, **quedaran excloses de la licitació les propostes que presentin dins del sobre número 2 dades que permetin conèixer el contingut del sobre número 3 i les que no s'ajustin a les bases explicitades en aquest Plec i documentació que conforma la licitació***".

A resultes de l'anterior, la mesa de contractació pren l'acord següent:

Segon.- Es proposa excloure a l'empresa licitadora **Alacris Theranostics GmbH** per incórrer en una contaminació documental (incloure dades econòmiques en el sobre núm. 2, contenidor dels criteris sotmesos a un judici de valor). Aquest avançament de dades econòmiques vulnera els principis d'objectivitat, imparcialitat, transparència, igualtat de tracte i no discriminació. En cap cas es pot considerar una irregularitat formal per part dels licitadors, ja que la vulneració del secret ha provocat una desigualtat que ha condicionat en la valoració del sobre núm. 2 i incompleix el redactat de l'article 139 de la LCSP

"Les proposicions són secretes i s'han d'arbitrar els mitjans que garanteixin aquest caràcter fins al moment d'obertura de les proposicions (...)."

CINQUÈ. Mitjançant resolució de 29 de gener de 2025 (document núm. 37), es va acordar l'exclusió de l'empresa ALACRIS, segons es manifesta a la resolució: "*per incórrer en una contaminació documental -incloure dades econòmiques en el sobre núm. 2criteris sotmesos a un judici de valor-. Aquest avançament de dades econòmiques vulnera els principis d'objectivitat, imparcialitat, transparència, igualtat de tracte i no discriminació. En cap cas es pot considerar una irregularitat formal per part dels licitadors, ja que la vulneració del secret ha provocat una desigualtat que ha condicionat en la valoració del sobre núm. 2 i*



incompleix el redactat de l'article 139 de la LCSP -Les proposicions són secretes i s'han d'arbitrar els mitjans que garanteixin aquest caràcter fins al moment d'obertura de les proposicions (...)-.

SISÈ. En data 4 febrer de 2025, ALACRIS va presentar al registre electrònic del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (des d'ara, el Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra l' acord l'exclusió de la seva oferta del procediment de licitació.

El recurs va ser presentat en llengua anglesa, motiu pel qual va ser requerit per tal que es presentés traduït en una de les llengües cooficials de Catalunya. L'escrit amb la traducció corresponent es va presentar el 6 de febrer de 2025.

En síntesi, en el recurs s'exposa que *"Alacris pot demostrar mitjançant proves documentals adjuntes a aquest escrit que l'oferta comercial va ser presentada correctament dins del Sobre núm. 3 (...). La presència de l'Annex núm. 2.C en el sobre núm. 2 no és atribuïble a cap error procedimental per part d'Alacris, sinó que podria respondre a un possible error administratiu o tècnic en la manipulació dels sobres"*.

La recurrent afirma que *"el document d'oferta comercial (Annex núm. 2.C) estava clarament identificat com a "Oferta" i marcat com a "Annex 2.C" i, afegeix que, " fins i tot si el document hagués estat trobat en el Sobre núm. 2, estava clarament identificable com una oferta comercial i no hauria d'haver estat considerat en l'avaluació del Sobre núm. 2".* Prossegueix la recurrent afirmant que *"El comitè tenia l'obligació d'assegurar una correcta manipulació dels documents i podria haver omès el document classificat erròniament en lloc d'imposar una exclusió desproporcionada"*.

Així mateix, la recurrent al·lega que *" No existeix cap prova substancial que demostrï que Alacris hagi incomplert els principis d'objectivitat, imparcialitat, transparència, igualtat de tracte o no discriminació, tal i com estableix l'article 139 de la LCSP" i que "La presumpta vulneració del principi del secret i el seu impacte en l'equitat no estan justificats, ja que el comitè no hauria d'haver revisat el contingut de documents destinats al Sobre núm. 3"*.

Per tot això, la part recurrent sol·licita al Tribunal que (i) *"Es revoqui l'exclusió d'Alacris Thermostics GMBh del procés de contractació"*. (ii) *"L'òrgan de contractació revisi la documentació presentada, incloent-hi les proves aportades, per confirmar que l'Annex núm.*



2.C va ser col·locat correctament dins del Sobre núm. 3". (iii) "Es restauri Alcris com a licitador vàlid i se li permeti continuar en el procés de licitació".

SETÈ. En la mateixa data, 4 de febrer de 2025, la Secretaria Tècnica del Tribunal va notificar a l'òrgan de contractació, amb remissió de còpia del recurs interposat, i va sol·licitar-li la tramesa de l'expedient de contractació i de l'informe corresponent, d'acord amb els articles 56.2 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer (LCSP); 22 del Decret 221/2013, de 3 de setembre, pel qual es regula el Tribunal i s'aprova la seva organització i el seu funcionament (des d'ara, Decret 221/2013), i preceptes concordants del Reial decret 814/2015, d'11 de setembre, pel qual s'aprova el Reglament dels procediments especials de revisió de decisions en matèria contractual (en endavant RD 814/2015).

En data 6 de febrer de 2025, va tenir entrada en el Tribunal l'expedient de contractació, així com l'informe de l'òrgan de contractació en què s'oposa al recurs.

La Fundació exposa que, pel que fa al lot 3 objecte de controvèrsia, entre la documentació d'esmena del sobre B, que havia de contenir la documentació per valorar els criteris de judici de valor, es va observar que ALACRIS havia inclòs també l'oferta econòmica i, com a conseqüència, en aplicació del que preveia la clàusula 9 i 12.4 del PPT que establí de forma clara i expressa que l'oferta econòmica havia de ser inclosa exclusivament en el sobre núm. 3, com a exigència d'obligat compliment d'acord amb el contingut de l'article 139.1 de la LCAP, es va procedir a excloure a l'empresa recurrent.

En aquest sentit, defensa que l'obligació de presentar la documentació en els sobres corresponents, tal i com s'estableix en els plecs, recau exclusivament sobre l'empresa licitadora. Exposa l'òrgan de contractació, que els plecs de condicions contenen criteris de valoració subjectius, basats en judici de valor, i, aquesta circumstància fa imprescindible la separació de la documentació tècnica i econòmica en sobres diferents, ja que el coneixement previ de dades econòmiques podria influir en l'avaluació dels criteris subjectius, i es produiria una contaminació documental.

Sosté també que el principi de confidencialitat en la contractació pública, recollit a l'article 133 de la LCSP, exigeix que la informació econòmica no sigui accessible durant la fase d'avaluació



tècnica per tal de garantir la imparcialitat i evitar qualsevol risc de distorsió en el procés de valoració i que, permetre la continuïtat de l'oferta malgrat aquesta infracció, seria contrari a les normes de la LCSP i comprometria la transparència i la igualtat de tracte entre els licitadors.

Per tot això sol·licita al Tribunal la desestimació íntegra del recurs especial en matèria de contractació interposat per ALCRIS.

VUITÈ. Obert el període d'al·legacions a les interessades en el procediment, d'acord amb les dades indicades per l'òrgan de contractació, no consta que cap hagi fet ús del tràmit conferit.

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. Aquest Tribunal resulta competent per pronunciar-se sobre el recurs especial en matèria de contractació, de conformitat amb l'article 46 de la LCSP, la disposició addicional quarta de la Llei 7/2011, de 27 de juliol, de mesures fiscals i financeres de la Generalitat de Catalunya, i el Decret 221/2013.

Atès el finançament del contracte amb fons procedents del Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència (Fons Next Generation EU), la tramitació del recurs té caràcter urgent i gaudeix de preferència absoluta davant el Tribunal, tal com estableix l'article 58.2 del RDL 36/2020, en la redacció introduïda pel Reial decret llei 6/2022, de 29 de març, pel qual s'adopten mesures urgents en el marc del Pla Nacional de resposta a les conseqüències econòmiques i socials de la guerra a Ucraïna

SEGON. El contracte sotmès a examen es licita per un poder adjudicador, els plecs el qualifiquen com a contracte de subministrament i li estableixen un valor estimat de 747.516,00 euros, dels quals 107.066,00 euros corresponen al lot 3 controvertit.



D'acord amb aquestes dades, el contracte impugnat és susceptible del recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb l'article 44.1 a) de la LCSP.

TERCER. El recurs s'interposa contra la resolució de 29 de gener de 2025 d'exclusió de la seva oferta del procediment de licitació, que és un acte de tràmit qualificat objecte del recurs especial en matèria de contractació de conformitat amb allò establert a l'article 44.2 b) de la LCSP.

QUART. Notificada l'exclusió el 3 de febrer de 2025, el recurs interposat el 4 de febrer ho ha estat en el termini especial de 10 dies naturals que determina l'article 58.1.a) del R.D.L 36/2020, computat d'acord amb les regles de l'article 50.1 de la LCSP.

El recurs s'ha presentat en forma, ja que compleix els requisits establerts a l'article 51.1 de la LCSP.

CINQUÈ. El Tribunal aprecia que la part recurrent té drets i interessos afectats per l'acte que impugna en tant que determina la seva exclusió de la licitació i, per tant, la necessària legitimació activa, d'acord amb els articles 48 de la LCSP i 16 del Decret 221/2013.

La seva representació ha quedat acreditada per actuar en aquest procediment de recurs, de conformitat amb l'article 51.1 a) de la LCSP.

SISÈ. Exposades les posicions de les parts, el fons de l'assumpte rau a dilucidar si l'exclusió d'ALACRIS del procediment de licitació ha estat ajustada a dret, pel fet que hauria inclòs en el sobre B informació que permetia conèixer aspectes objecte de valoració del sobre C o si, per contra, l'error comès no ha vulnerat el secret de les proposicions i l'exclusió ha resultat desproporcionada, en els termes vindicats per la recurrent.

Amb caràcter previ cal recordar que la funció del Tribunal és estrictament revisora dels actes impugnats per tal de determinar si amb ells s'ha respectat la normativa, els principis de la contractació pública i els plecs que va aprovar l'òrgan de contractació per regir el procediment de contractació, les normes de procediment i la motivació dels actes, així com l'exactitud material dels fets i la inexistència d'error manifest d'apreciació o de desviació de poder (entre



moltes altres, les resolucions 563/2023, 30/2023, 101/2020, 64/2020, 32/2020, 4/2020, 369/2019, 361/2019, 342/2019, 241/2018, 233/2018, 183/2018, 128/2018, 102/2018, 82/2018, 21/2018, 15/2018, 14/2018; Sentència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea -TJUE- de 23 de novembre de 1978, *Agence européenne d'intérims/Comissió*, 56/77, Rec. P. 2215, apartat 20; sentències del Tribunal General de la Unió Europea -TGUE- de 24 de febrer de 2000, *ADT Projekt/Comissió*, T-145/98, Rec. P. II-387, apartat 147, de 6 de juliol de 2005, *TQ3 Travel Solutions Belgium/Comissió*, T-148/04, Rec. P. II-2627, apartat 47, i de 9 de setembre de 2009, *Brink's Security Luxembourg SA*, apartat 193).

Així mateix, i en atenció al moment procedimental en què es planteja la impugnació, cal partir del fet que les previsions dels plecs, en no haver estat impugnades i declarades nul·les, van esdevenir *lex inter partes* i vinculants per a totes les parts; tant per a les empreses licitadores que les van acceptar de forma incondicionada i sense reserves en presentar-se a la licitació ex article 139.1 de la LCSP, com per a l'òrgan de contractació, qui no pot desvincular-se'n unilateralment i les ha d'aplicar íntegrament, com a lògic corol·lari de la garantia dels principis bàsics d'igualtat de tracte, no-discriminació i transparència que postulen els articles 1 i 132 de la LCSP (entre moltes altres, les resolucions 563/2023, 30/2023, 142/2021, 23/2021, 102/2020, 44/2020, 160/2018, 152/2018, 128/2018, 100/2018, 98/2018, 95/2018, 90/2018, 74/2018, 41/2018 i 181/2017, seguint la jurisprudència del Tribunal Suprem -per totes, sentències de 9 d'octubre de 2019, 20 de febrer de 2018, 27 de maig de 2009 i 26 de desembre de 2007- i la doctrina d'altres tribunals de recursos contractuals).

Doncs bé, per tal d'enjudiciar el fons de l'assumpte, escau entrar a analitzar, en primer lloc, les estipulacions dels plecs quant a la documentació que calia incloure en els sobres.

Així, la clàusula 9 del PCAP estableix que la presentació d'ofertes es realitzarà mitjançant l'eina Sobre digital, i concretament especifica quina és la documentació que cal incloure en cadascun dels sobres:



9.2. Oferta tècnica i/o referències quina valoració depengui de judicis de valor

SOBRE 2

CONTINGUT:

El "Sobre 2" ha de contenir el/s document/s que tot seguit s'indiquen:

LOT 3: Identificació de mutacions mitjançant la seqüenciació de tot el genoma amb una cobertura $\geq 30X$ en 200 mostres

1.- Pla de treball i organització:

Que es presenti un informe tècnic amb la proposta organitzativa i de desenvolupament del servei incloent-hi objectius, fases de desenvolupament, dedicació prevista i cronograma d'actuacions en què es valorarà:

- Es valorarà la claredat del redactat i el detall de les especificacions tècniques dels passos a fer en el protocol.
- Es valorarà la descripció d'un Pla de contingència dirigit a resoldre incidències que es puguin presentar durant la prestació del servei tenint en compte les més freqüents segons l'experiència de l'empresa licitadora.
- Es valorarà la capacitat tècnica i mitjans tècnics per realitzar el servei en els termes descrits al plec.
- Es valorarà que la proposta, en el pla d'organització descrigui com minimitzar els errors de manipulació de les mostres d'ADN, el volum d'anàlisi a utilitzar i el nombre de vegades que la mostra original d'ADN haurà de ser traslladada al laboratori d'anàlisi.

2.- Redacció d'una memòria sobre l'experiència:

Que les empreses licitadores lliurin un informe on puguin demostrar que els professionals adscrits al contracte tenen experiència en la prestació de serveis d'anàlisi NGS i més concretament, per a cadascun dels perfils tècnics:

- Coordinador o responsable. S'atorgaran de la següent manera:

- Experiència en anàlisi NGS en mostres humanes.

Per tal de valorar aquest criteri, l'empresa ha de aportar publicacions científiques indexades (Aportar el PMID o el doi) relacionades amb el tema dels últims 5 anys.

- Projectes de recerca o serveis prestats en els últims 5 anys que utilitzin l'anàlisi NGS.

Per tal de valorar aquest criteri, el licitador haurà d'aportar els currículums vitae de cada membre adscrit a la licitació, on haurà de constar, com a mínim: experiència professional, especificant cronològicament de més a menys recent: empresa (o professional independent en el seu cas), oficina (centre habitual de treball), càrrec/funció i relació dels principals serveis realitzats.

- Tècnic superior. S'atorgaran de la següent manera:



**Tribunal Català
de Contractes
del Sector Públic**

- Experiència en anàlisi NGS en mostres humanes.

Per tal de valorar aquest criteri, l'empresa ha de aportar publicacions científiques indexades (Aportar el PMID o el doi) relacionades amb el tema dels últims 5 anys.

- Projectes de recerca o serveis prestats en els últims 5 anys que utilitzin l'anàlisi NGS.

Per tal de valorar aquest criteri, el licitador haurà d'aportar els currículums vitae de cada membre adscrit a la licitació, on haurà de constar, com a mínim: experiència professional, especificant cronològicament de més a menys recent: empresa (o professional independent en el seu cas), oficina (centre habitual de treball), càrrec/funció i relació dels principals serveis realitzats.

- Tècnic de laboratori. S'atorgaran de la següent manera:

- Experiència en anàlisi NGS en mostres humanes.

Per tal de valorar aquest criteri, l'empresa ha de aportar publicacions científiques indexades (Aportar el PMID o el doi) relacionades amb el tema dels últims 5 anys.

- Projectes de recerca o serveis prestats en els últims 5 anys que utilitzin l'anàlisi NGS.

Per tal de valorar aquest criteri, el licitador haurà d'aportar els currículums vitae de cada membre adscrit a la licitació, on haurà de constar, com a mínim: experiència professional, especificant cronològicament de més a menys recent: empresa (o professional independent en el seu cas), oficina (centre habitual de treball), càrrec/funció i relació dels principals serveis realitzats.

Els documents es valoraran de conformitat amb els criteris d'adjudicació previstos a l'Annex 3 del present Plec.

Per altra banda, pel que fa al contingut del sobre C, l'apartat 3 de la clàusula 9 del PCAP, estableix:



El "Sobre 3" ha de contenir el/s document/s que tot seguit s'indiquen:

9.3.1 Oferta econòmica i altres referències avaluables automàticament, d'acord amb l'ANNEX NÚM. 2 del present Plec

L'oferta econòmica i d'altres referències avaluables automàticament s'haurà de formular d'acord amb el model que s'acompanya al present plec com a **Annex núm. 2** (en funció del Lot: Annex núm. 2.A, Annex núm. 2.B, Annex núm. 2.C i Annex núm. 2.D).

Pel que fa a l'oferta econòmica, dins del preu ofert es consideraran incloses tota mena de despeses, arbitris o taxes necessàries que s'originin per motiu del Contracte i de la seva correcta execució.

A més, en el preu ofert haurà de constar desglossat l'Impost sobre el Valor Afegit vigent. Qualsevol variació del tipus de l'IVA serà aplicable a partir de la seva vigència.

El fet de no seguir el model d'oferta previst a l'**Annex núm. 2.A, 2.B, 2.C i 2.D** respectivament comportarà l'exclusió de l'empresa licitadora.

Així doncs, en primer lloc, de la lectura de les estipulacions de la clàusula 9 del PCAP es desprèn que la documentació a incorporar en el sobre B, mitjançant l'eina Sobre digital, es limitava a la presentació del "*Pla de treball i organització*" i "*redacció d'una memòria sobre l'experiència*" i, en el sobre C, el model d'oferta econòmica.

Així doncs, s'observa que en la documentació de l'oferta a valorar pels criteris dependents d'un judici de valor no era necessari efectuar cap referència al preu de l'oferta que era un aspecte a valorar en els criteris automàtics, a incloure en el sobre C de la proposició.

Adicionalment, l'apartat 4 de la clàusula 12 del PCAP preveu l'exclusió de les empreses licitadores que incloguin en el sobre B informació relativa al sobre C, amb el redactat següent:

Així mateix, tal i com s'indica en el present Plec, **quedaran excloses de la licitació les propostes que presentin dins del sobre número 2 dades que permetin conèixer el**

contingut del sobre número 3 i les que no s'ajustin a les bases explicitades en aquest Plec i documentació que conforma la licitació.

Arribats a aquest punt, convé recordar que segons l'actual tractament a nivell doctrinal i jurisprudencial de les possibles vulneracions del secret de les proposicions, el fet d'avançar elements propis del sobre C en altres sobres de la proposició d'obertura prèvia constitueix un motiu d'incompliment de les regles de separació de la documentació a incloure en cadascun dels sobres de la proposició que no resulten fútils ni capritxoses, sinó que la normativa de contractació pública així ho exigeix ex articles 139 i 157 de la LCSP i articles 26, 27 i 30.2 del Reial decret 817/2009, de 8 de maig, pel qual es desplega parcialment la Llei 30/2007, de 30



d'octubre, de contractes del sector públic, als efectes de preservar el secret de les proposicions, l'objectivitat i imparcialitat de les valoracions subjectes a un judici de valor i, en definitiva, la igualtat de tracte de les empreses licitadores i la transparència del procediment (entre moltes altres, les resolucions 24/2024, 595/2023, 521/2023, 363/2023, 331/2023, 249/2023, 201/2023, 56/2022, 137/2021, 260/2020, 299/2019, 228/2018, 177/2017, 124/2016, 76/2016, 189/2014 i 102/2014 d'aquest Tribunal, 425/2016, 326/2014, 634/2013, 27/2013, 67/2012, 147/2011 i 425/2016, i 326/2014 del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales –TACRC-).

Ara bé, efectivament, la doctrina que inicialment entenia que la simple equivocació en la documentació inclosa en els sobres corresponents comportava l'exclusió directa ha estat modulada i matisada pels diferents tribunals i òrgans resolutoris del recurs especial, en el sentit que no qualsevol equivocació pressuposa l'exclusió de l'empresa licitadora afectada, ja que s'haurà de provar la "contaminació" que ha provocat i la seva afectació quant al manteniment del secret de les ofertes i a l'objectivitat de la valoració i el tractament igualitari de les empreses licitadores. En aquests casos, la doctrina està mantenint la manca d'automatisme de l'efecte exclouent com a conseqüència del compliment defectuós dels requisits formals de presentació de les ofertes, ja que és necessari que la informació sigui susceptible de tenir un efecte en el resultat final de la valoració i que aquesta "contaminació" no vingui propiciada pels mateixos plecs.

En el cas examinat, en particular, la "contaminació" documental es qüestiona en el sobre B de la proposició (documentació acreditativa de la presentació de les mostres a valorar mitjançant criteris subjectes a judici de valor), pel fet d'haver-hi inclòs ALACRIS documentació corresponent al sobre C en la fase d'esmena de la documentació del sobre B que li va ser requerida.

Així, tal i com s'ha exposat a l'antecedent de fet tercer es va notificar a l'empresa ALACRIS la sol·licitud d'esmena (document núm. 30) en els termes transcrits *ut supra* del seu contingut s'infereix que se li va requerir de forma taxativa la documentació aportada en el sobre B degudament signada, sense possibilitat d'aportar cap altra documentació.

Doncs bé, de l'examen de les previsions del PCAP que regeixen la licitació i a la vista de la documentació aportada en fase d'esmena de sobre B (documentació núm. 33) es constata que ALACRIS va incorporar-hi el valor de l'oferta corresponent al lot 3.



De la mateixa manera ho va observar la mesa de contractació en l'acta de data de 21 de gener de 2025, en què va exposar el següent:

Tercer.- Es detecta que l'empresa licitadora **Alacris Theranostics GmbH** ha presentat dades econòmiques que haurien d'haver-se inclòs en el sobre núm. 3. Concretament, ha inclòs l'annex núm. 2.C del Plec de Clàusules Particulars relatiu a l'oferta econòmica i altres criteris avaluable automàticament dintre del Sobre núm. 2.

D'acord amb l'apartat 12.4 del Plec de Clàusules Particulars: *"Així mateix, tal i com s'indica en el present Plec, **quedaran excloses de la licitació les propostes que presentin dins del sobre número 2 dades que permetin conèixer el contingut del sobre número 3 i les que no s'ajustin a les bases explícites en aquest Plec i documentació que conforma la licitació**".*

Efectivament, en el propi recurs, ALACRIS reconeix un possible error administratiu o tècnic en la manipulació dels sobres, si bé vindica que aquesta errada no va vulnerar el secret de les ofertes atès que, segons afirma, el "comitè" no hauria d'haver revisat el contingut de documents destinats al sobre núm. 3-.

Examinada la documentació de l'expedient i vista la informació publicada al perfil de contractant, el Tribunal constata, tal com afirma l'òrgan de contractació ex article 56 de la LCSP -i tal com es desprèn de les estipulacions dels plecs-, que la licitació es troba en fase d'avaluació del sobre B i que els sobres C encara no s'han obert, situació que evidencia el risc de trencar la imparcialitat i objectivitat en la valoració del sobre B que proscriu l'article 146.2 de la LCSP quan determina que:

"En todo caso, la evaluación de las ofertas conforme a los criterios cuantificables mediante la mera aplicación de fórmulas se realizará tras efectuar previamente la de aquellos otros criterios en que no concurra esta circunstancia, dejándose constancia documental de ello.

La citada evaluación previa se hará pública en el acto en el que se proceda a la apertura del sobre que contenga los elementos de la oferta que se valoraran mediante la mera aplicación de fórmulas".

Així mateix, en aquest cas, cal recordar que els plecs han esdevingut *lex contractus* vinculants a totes les parts.

A més a més, de la configuració dels plecs transcrits anteriorment, no s'arriba a la conclusió que aquests hagin pogut propiciar confusió quant als aspectes a valorar en cadascun dels criteris d'adjudicació ni respecte del contingut que s'havia d'adjuntar en cadascun dels sobres,



ni respecte a la sol·licitud d'esmena que li va ser requerida i, en aquest sentit, convé recordar el deure de diligència de les empreses licitadores a l'hora de preparar i formular les seves ofertes per tal que, en el moment de presentar tota aquella informació i/o documentació pròpia de cada sobre, no avancin precisament en un moment procedimental anterior el que ha de ser valorat en un altre, per tant, tal com s'ha pronunciat la doctrina han de ser les empreses que han de suportar les conseqüències de l'incompliment del seu deure de diligència en la preparació de l'oferta i la documentació que pugui derivar-se de la seva presentació (per totes, la Resolució 1355/2023 del TACRC).

A la vista de tot l'anterior, es corrobora que, efectivament, es va facilitar informació significativa i rellevant, concretament el preu, la qual cosa permetia a l'òrgan de contractació suposar que l'empresa recurrent obtindria una determinada puntuació en l'avaluació d'aquests aspectes de valoració de manera prèvia a l'obertura del sobre C; i conseqüentment aquest Tribunal ha de determinar que l'abast d'aquesta informació avançada a destemps no resulta trivial i el duu a concloure que ALACRIS va sobrepassar-se en el contingut o informació que havia d'incloure en el sobre B conformement amb el PCAP i va revelar a destemps la proposta econòmica a incloure en el sobre C, trencant així el secret de les proposicions i compromentent la valoració objectiva i imparcial de les ofertes per la mesa de contractació.

Per tot això, aquest Tribunal no pot acollir els motius de recurs al·legats per la recurrent en relació amb el fet que la informació proporcionada no va vulnerar el secret de les ofertes; i tampoc quant a la que el comitè no hauria d'haver revisat el contingut dels documents destinats al sobre núm. 3 i que se li permeti continuar en el procediment.

En conseqüència, la decisió de la mesa de contractació consistent a acordar l'exclusió d'ALACRIS no s'aprecia errònia ni arbitrària per totes les raons exposades, motiu pel qual el recurs ha de ser desestimat, amb confirmació de l'acte impugnat.

D'acord amb l'exposat i vistos els preceptes legals d'aplicació, reunit en sessió, aquest Tribunal



ACORDA

- 1.- Desestimar el recurs especial en matèria de contractació presentat per B.L, en nom i representació de l'empresa ALACRIS THERANOSTICS GMBH, contra l'acord d'exclusió d'aquesta empresa del lot 3 de la licitació del contracte de servei d'anàlisis genòmics pel projecte "CESPED" mitjançant lots, finançat pel Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència -finançat per la Unió Europea- Next Generation EU, licitat per la FUNDACIÓ INSTITUT D'INVESTIGACIÓ SANITARIA PERE VIRGILI (expedient núm. IISPV2024-15).
- 2.- Declarar que no s'aprecia la concurrència de temeritat o mala fe en la interposició del recurs, per la qual cosa no escau la imposició de la sanció prevista en l'article 58.2 de la LCSP.
- 3.- Notificar aquesta resolució a totes les parts.

Aquesta resolució posa fi a la via administrativa i és directament executiva sense perjudici que es pugui interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en el termini de dos mesos, a comptar des de l'endemà de la recepció d'aquesta notificació, de conformitat amb el disposat en els articles 10.1 k) i 46.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, i en l'article 59 de la LCSP.

Aprovat per unanimitat dels membres del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic en la sessió de 26 de febrer de 2025.

Vist i plau



Vocal en substitució de la Secretària



Presidenta