

ACTA DE CONSTITUCIÓ DE LA MESA DE CONTRACTACIÓ I DE QUALIFICACIÓ DE LA DOCUMENTACIÓ DEL SOBRE NÚM. 1

Subministrament, instal·lació i posada en funcionament d'un "COMPLETE HELIUM LIQUEFACTION SYSTEM, RANGING FROM RECOVERY, PURIFICATION, GAS STORAGE, LIQUEFACTION AND A COLLECTION NETWORK" pel laboratori de l'ICFO

Acta de la sessió privada celebrada el dia 11 de març de 2025 a les 12h, telemàticament per raons d'eficiència, per la Mesa de Contractació del procediment obert subjecte a regulació harmonitzada, amb número d'expedient **2025.SU.007**, per a la contractació del Subministrament, instal·lació i posada en funcionament d'un "COMPLETE HELIUM LIQUEFACTION SYSTEM, RANGING FROM RECOVERY, PURIFICATION, GAS STORAGE, LIQUEFACTION AND A COLLECTION NETWORK" pel laboratori de l'ICFO. La Mesa de Contractació es constitueix amb els següents assistents:

- Presidència: Santiago Martín, Responsable de Purchasing de l'ICFO.
- Vocalies:
 - Núria Beltri, Responsable del Departament de Projectes de l'ICFO.
 - Carlos Dengra, Responsable del Departament de Manteniment i Logística de l'ICFO.
 - Sara Gómez, Responsable del Departament de Finance, en funcions de control econòmic pressupostari de la Mesa.
 - Javier Encomienda, membre de la Subunitat de Comptabilitat de l'ICFO.
- Secretaria: Sergi del Castillo, advocat tècnic de contractació pública de l'ICFO, en funcions d'assessorament jurídic de la Mesa.

Constatada l'existència de quòrum suficient, la Presidència declara obert l'acte. El Secretari procedeix a la lectura de les empreses que han presentat proposicions al present procediment, d'acord amb les ofertes rebudes mitjançant l'eina Sobre Digital, i que s'adjunten en document annex a la present acta.

Amb caràcter previ a l'obertura digital del sobre, els membres de la Mesa declaren expressament sota la seva responsabilitat que no es troben en una situació de conflicte d'interès amb respecte al contracte objecte de la present licitació, i al qual han concorregut els licitadors esmentats.

El Secretari, davant dels assistents, procedeix a l'obertura digital del sobre que conté la documentació administrativa, "Sobre núm. 1" de les empreses presentades. En aquest cas, documentació que consistia en l'aportació del Document Europeu Únic de Contractació (DEUC) i documentació addicional.

Havent-se obert el Sobre núm. 1, la Mesa examina i valora la documentació i, un cop avaluada, constata:

Que en el tràmit de valoració de la documentació inclosa al Sobre núm. 1, s'ha detectat que l'empresa Cryo Diffusion ha inclòs informació relativa als criteris de valoració automàtica del Sobre núm. 2. Concretament, l'empresa manifesta en el document d'especificacions tècniques el termini d'entrega i instal·lació de l'equip, tal com es transcriu a continuació:

7. Delivery and Installation Time

- Delivery and installation: the latest of the two below conditions:
 - 30 weeks from the Purchase Order (PO) date, covering design, manufacturing, shipping, installation, and acceptance testing.
 - 20 weeks after Design Package sign-off by ICFO, covering manufacturing, shipping, installation, and acceptance testing.

Vist l'esmentat en relació a l'oferta presentada per CRYO DIFFUSION, cal tenir en compte el que disposa la clàusula 11.2 del PCAP:

11.2. Les empreses licitadores han de presentar la documentació que conformi les seves ofertes en TRES (3) sobres, (pel cas que només s'utilitzi un únic criteri d'adjudicació o que tots els criteris d'adjudicació establerts responguin a una mateixa tipologia de valoració, es podrà establir la presentació de les ofertes en DOS (2) sobres; en el termini màxim assenyalat a l'anunci de licitació, i en el seu cas, indicant el lot/s als quals es concorre, mitjançant l'eina sobre digital, accessible a través de l'adreça web següent: Perfil de contractant d'ICFO.

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 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.

Cal tenir en compte també, que el fet que els plecs no hagin estat objecte d'impugnació per part de cap empresa sumat a que diverses empreses han presentat oferta, implica de forma incondicionada l'acceptació de la totalitat de les clàusules, convertint els plecs en la llei del contracte, *lex inter partes*, tal i com determina l'article 139.1 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, en endavant, LCSP.

A més a més, cal tenir en compte el que disposa la normativa de contractes a aquest respecte. En lloc, l'article 26 del 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, que actualment es troba vigent, indica que: *La documentación relativa a los criterios cuya ponderación dependa de un juicio de valor debe presentarse, en todo caso, en sobre independiente del resto de la proposición con objeto de evitar el conocimiento de esta última antes de que se haya efectuado la valoración de aquéllos.* En aquest mateix sentit es pronuncia l'article 30.2 de la citada normativa, quan indica que: *2. En todo caso, la valoración de los criterios cuantificables de forma automática se efectuará siempre con posterioridad a la de aquellos cuya cuantificación dependa de un juicio de valor.*

Per la seva banda, la LCSP, en el seu article 146.2 preveu 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.*

Vist l'anterior, queda suficientment acreditat que l'empresa CRYO DIFFUSION ha incomplert les regles de separació de la documentació a incloure en cadascun dels sobres de la proposició, les quals no resulten fútils ni capritxoses, sinó que venen derivades de l'exigència de la normativa de contractació pública, que així ho exigeix ex articles 139 i 157 LCSP i articles 26, 27 i 30.2 del Reial Decret 817/2009, algunes de les quals han estat citades anteriorment; amb l'objectiu 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.

Per altra banda, no és aliè al coneixement de la Mesa de Contractació que la doctrina dels contractes públics ha evolucionat al llarg dels anys i, actualment, a diferència del que passava fa uns anys, l'error per part d'un licitador relatiu a la inclusió de documentació avaluable mitjançant fórmules automàtiques al sobre que conté la documentació avaluable mitjançant judici de valor, no comporta l'exclusió automàtica del mateix, sinó que s'ha de dur a terme un anàlisi per part de la Mesa per tal de determinar si procedeix o no excloure l'empresa en qüestió, o en termes del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic: *"s'haurà 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 aquest sentit, la Mesa de Contractació ha dut a terme, a instància de l'encarregat del departament tècnic encarregat de dur a terme l'avaluació subjectiva de les ofertes presentades, ha comprovat que efectivament, CRYO DIFFUSION ha inclòs a la memòria tècnica (Sobre núm. 1) informació que era avaluable mitjançant la mera aplicació de fórmules, i que hauria d'haver estat inclosa al Sobre núm. 2, com així ho ha fet la resta d'empreses que han presentat oferta a la licitació, i com ja ha quedat acreditat anteriorment. Per tant doncs, aquest fet implica que la Mesa de Contractació ha pogut saber, de forma molt senzilla, els punts que l'empresa CRYODIFUSSION obtindria al Sobre núm. 2. Això, implica una vulneració del secret de les ofertes i el principi d'igualtat de tracte dels licitadors, i comporta necessàriament l'exclusió de l'esmentada empresa de la licitació.

Per tal de donar més pes jurídic encara a l'exclusió de CRYO DIFFUSION, és procedent citar les recents resolucions del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic amb núm.: 238/2020 (recurs N-2019-380 i recurs N-2019-385); 372/2020 (recurs N-2020-211) i 260/2020 (recurs N-2020-089), les quals entre moltes altres resolen casos idèntics al plantejat en la present licitació i exclouen les empreses que, incomplint el que disposaven els plecs i la normativa de contractes, han introduït informació del Sobre núm. 3, avaluable mitjançant la mera aplicació de fórmules, al Sobre núm. 2, amb documentació avaluable mitjançant l'aplicació de judicis de valor.

També és interessant citar un apartat de la resolució del TCCSP 238/2020, de data 9 de juliol de 2020, que en el seu fonament jurídic vuitè, estableix el següent: *“...En tot cas, com aquest Tribunal ja ha assenyalat en altres ocasions (Resolució 174/2020, per totes) les empreses licitadores han de ser molt diligents i extremar les precaucions per tal que, indicant al màxim les dades exigides en el criteri d'adjudicació subjectes a judici de valor –sobre B-, no avancin allò que stricto sensu ha de constar en els criteris automàtics –sobre C- i aquest és el límit infranquejable que s'ha d'observar.”*

Finalment, cal esmentar la resolució del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals (TACRC) núm. 574/2019, que resol un cas idèntic al plantejat, en la qual el seu President fa constar que:

De esa doctrina contenida en nuestras resoluciones citadas y en la expuesta de la JCCA resulta que la única solución ante esos incumplimientos es la exclusión de las ofertas en las que se produzca esa violación del secreto de las ofertas o se incumplan los requisitos establecidos sobre forma de presentación las proposiciones de manera que quiebre los requisitos establecidos y se rompa el secreto de la oferta.

.....

La cita de la STS antes reseñada se efectúa en la Sentencia de la Audiencia nacional Sección Primera, de 18 de diciembre de 2013, recurso de apelación 23/2013, que se pronuncia, al igual que otros tribunales de justicia, sobre las consecuencias que tiene la incorrecta inclusión de la documentación a valorar en cada uno de los sobres, y que se cita precisamente en nuestra Resolución del recurso nº 421/2019, cuyo Fundamento de Derecho Sexto señala lo siguiente: «En consecuencia, debe destacarse que se verían comprometidas la imparcialidad y la objetividad en el proceso de adjudicación si el Órgano de contratación o la Mesa de contratación tuviesen un conocimiento anticipado de la proposición económica del licitador, que por constituir un criterio evaluable automáticamente y no dependiente de un juicio de valor, podría influir en la posterior valoración de los criterios no evaluables automáticamente en cifras o porcentajes o dependientes de un juicio de valor».

Y añade, y esto es lo importante,

«Incluso podría influir, en detrimento de aquellos principios, en la valoración de los requisitos de capacidad de la empresa y en la resolución de las dudas que la misma pudiera suscitar a la Mesa de Contratación. Todo ello con el consiguiente riesgo de favorecimiento de una determinada oferta en razón a ese conocimiento previo, en perjuicio de las restantes ofertas, viéndose menoscabado el principio de igualdad de trato a los licitadores. La necesidad de preservar la imparcialidad y objetividad en el proceso de adjudicación exige la separación necesaria entre la apertura de la documentación administrativa y la toma de conocimiento de la proposición económica, e impone el carácter secreto de todas las proposiciones, cuyo incumplimiento ha de conllevar la nulidad del procedimiento (STS de 2 de julio de 2004, rec. 3885/2000)».

En consecuencia, de acuerdo con dicha doctrina jurisprudencial, procedía la exclusión de la licitadora, por lo que el recurso debería haber sido desestimado.

Per altra banda, la resta d'empreses que han presentat la seva oferta, han aportat la documentació suficient per ser admeses a la licitació.

Pels motius que s'han exposat, la Mesa adopta, per unanimitat dels seus membres, el següents ACORDS:

Primer.- Excloure l'oferta presentada per l'empresa CRYO DIFFUSION, per haver desvetllat les dades corresponents al termini d'entrega de l'equip, informació requerida al Sobre núm. 2., al Sobre núm. 1. D'acord amb allò establert a la clàusula 11.2, del PCAP: 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.

Segon.- Notificar la present Acta a l'empresa exclosa.

Tercer.- Tenir com a presentades al procediment a la resta d'empreses licitadores que consten a l'annex i, atès que han presentat la documentació requerida correctament, i declarar-les admeses a la licitació.

I sense més qüestions a tractar, a les 12:30 h, s'aixeca la sessió, prèvia lectura d'aquesta acta que és trobada conforme per tots els assistents, la qual cosa certifico com a Secretari.

Vist i plau,

Santiago Martín
President

Sergi del Castillo
Secretari

Carlos Dengra
Vocal

Sara Gómez
Vocal

Núria Beltri
Vocal

Javier Encomienda
Vocal

Certificado de la herramienta Sobre Digital

Para la licitación correspondiente a "2025.SU.007 - Subministrament, instal·lació i posada en funcionament d'un "COMPLETE HELIUM LIQUEFACTION SYSTEM, RANGING FROM RECOVERY, PURIFICATION, GAS STORAGE, LIQUEFACTION AND A COLLECTION NETWORK" pel laboratori de l'ICFO" con el código de expediente "2025.SU.007" que finaliza el plazo de presentación de ofertas el día 10/03/2025, a las 12:00, las proposiciones presentadas mediante la herramienta de Sobre Digital son las que se relacionan a continuación:

Denominación social	NIF	Fecha de entrada	Hora de entrada	Registro de entrada
Absolut System SAS	521646216	05/03/2025	23:08:49	9020/10708/2025
Cryo Diffusion	334 225 034 00019	07/03/2025	19:29:09	9020/11215/2025
Helium 3 Technologies & Consulting	B88337183	09/03/2025	17:19:55	9020/11237/2025