

RESOLUCIÓ DE DESISTIMENT DEL PROCEDIMENT D'ADJUDICACIÓ DEL CONTRACTE PER PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT DEL LLOGUER D'EQUIPS DE VIDEO, SO I IL·LUMINACIÓ, I EL CORRESPONENT MUNTATGE I INSTAL·LACIÓ, PER AL SITGES 2023 - FESTIVAL INTERNACIONAL DE CINEMA FANTÀSTIC DE CATALUNYA

Expedient núm.: 14/2023

Antecedents

1. En data 30 de juny de 2023 de febrer de 2020, mitjançant resolució de la Directora General de la Fundació Sitges, Festival Internacional de Cinema de Catalunya (en endavant, la "Fundació"), es va publicar en el Perfil del Contractant de la Fundació, l'anunci de licitació i el Plec de Clàusules Administratives Particulars (PCAP) i de Prescripcions Tècniques (PPT) que regeixen el procediment d'adjudicació de referència.
2. El 17 de juliol de 2023 finalitzava el termini de presentació d'ofertes, havent presentat la seva proposició les següents empreses:
 - **HISPART, S.A. (STEREO RENT)**. NIF: A58144387.
 - **SONO TECNOLOGIA AUDIOVISUAL, S.L.** NIF: B61906103.
3. Que el passat 17 de juliol va tenir lloc l'acte d'obertura del Sobre 1 per part de la Mesa de Contractació, contenidor de la documentació administrativa i la proposició tècnica. Qualificada la documentació presentada, es va considerar que estava completa i correcta, donant trasllat de les proposicions als serveis tècnics a efectes de procedir a la seva valoració.
4. Que el passat 20 de juliol va tenir lloc l'acte públic d'obertura del Sobre 2, contenidor de la proposició econòmica i altres referències avaluables automàticament. Durant l'esmentat acte, el Secretari de la Mesa va constatar que s'havia obert el Sobre 2 i examinat preliminarment les ofertes, sense donar a conèixer, prèviament, la valoració de la proposició tècnica avaluable mitjançant judicis de valor, tot aduint que aquesta situació no estava emparada per la normativa de contractació pública, que obliga sempre i en tot cas a efectuar la valoració de la proposta avaluable mitjançant judici de valor amb anterioritat a l'obertura del sobre contenidor de la proposta relativa als criteris automàtics. Actuar contràriament suposaria una infracció del principi de secret de les proposicions i de les normes de regulació del procediment d'adjudicació.
5. Davant aquest escenari, el Secretari va indicar que no era possible suspendre

l'acte públic d'obertura del Sobre 2 fins que estigués enllestida la valoració de la proposta tècnica ja que, en primer lloc, no es podria garantir als licitadors en el proper acte d'obertura que els sobres es trobessin en condicions idèntiques a les que van ser presentats. I en segon lloc, tampoc no és possible efectuar o enllestir la valoració subjectiva quan s'ha obert i s'ha tingut la possibilitat d'examinar la proposició econòmica.

6. Que tenint en compte les anteriors circumstàncies, la Mesa de Contractació va proposar desistir del procediment per concurrència d'una infracció no esmenable de les normes del procediment d'adjudicació del contracte.

Fonaments jurídics

1. D'acord amb allò previst en l'article 146.2 de la LCSP, la valoració de la proposta avaluable mitjançant judici de valor ha d'estar efectuada abans de procedir a l'obertura del sobre contenidor de la proposta relativa als criteris automàtics. Així es disposa també de manera inequívoca pel procediment obert simplificat, com el que ara es tramita, en l'article 159.4.f) de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic ("LCSP"). Aquestes previsions han estat igualment traslladades a la clàusula 11.5 del PCAP. Actuar contràriament suposaria una infracció del principi de secret de les proposicions regulat en l'article 139.2 de la LCSP.
2. No és possible acabar de realitzar una valoració subjectiva que encara no estava enllestida quan s'ha obert i s'ha tingut la possibilitat d'examinar la proposició econòmica. Així ho han declarat els tribunals administratius de resolució de recursos contractuals. En aquest sentit es pot citar, entre moltes d'altres, l'Acord 43/2020, de 17 de juny, del Tribunal Administratiu de Contractes Públics d'Aragó, on s'explica detingudament aquesta impossibilitat i els motius que rauen en aquesta prohibició.

“Ahora bien, en el presente caso este Tribunal no puede admitir el allanamiento del órgano de contratación, puesto a que pese a que procede estimar el motivo analizado y anular la adjudicación, sin embargo **no es posible atender su pretensión de retrotraer las actuaciones al momento de valoración de las ofertas, habida cuenta de que, al conocerse el contenido de la oferta económica que se incluía en el Sobre “Tres” tanto de la empresa clasificada en primer lugar como de la recurrente, queda imposibilitada tal retroacción, y debe anularse, por tanto, la licitación.**”

Y es que como dijimos en nuestro Acuerdo 64/2019, de 20 de mayo, «el artículo 146.2 de la LCSP establece la obligación de que la evaluación de las ofertas conforme a criterios cuantificables mediante la mera aplicación de fórmulas se realice tras efectuar previamente la de aquellos otros criterios en que no concurra esta circunstancia. Esta valoración de las ofertas se desarrolla, en consecuencia en dos fases; primero los criterios sujetos a juicio de valor y después los criterios

evaluables de forma automàtica. Así, el artículo 26 del Real Decreto 817/2009, de 8 de mayo, por el que se desarrolla parcialmente la Ley 30/2007, de 30 de octubre, de Contratos del Sector Público, dedicado a la presentación de documentación relativa a los criterios de adjudicación ponderables en función de un juicio de valor, establece 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». **Y ello responde a la necesidad de observar el principio de igualdad de trato entre los licitadores. La situación de desigualdad entre los licitadores se produce cuando el órgano de contratación, en el momento de evaluar los criterios basados en juicio de valor, tiene conocimiento previo de la oferta de algún licitador respecto de los elementos evaluables mediante la aplicación de fórmulas. Considera este Tribunal administrativo,** que la consecuencia derivada de esta actuación, en la que se aprecia un quebrantamiento del deber esencial de secreto de las proposiciones económicas al conocerse la oferta económica de la adjudicataria, no puede implicar dejar subsistentes los trámites celebrados con anterioridad; sino la anulación de todo el procedimiento de adjudicación del contrato. Así lo ha establecido también el TACRC, y es constante su doctrina en el sentido de que el conocimiento de la documentación relativa a los criterios de adjudicación que se aplican mediante fórmulas, previo a la valoración de los criterios de adjudicación que dependen de juicio de valor, puede afectar al resultado de la licitación, al crear una situación de desigualdad entre los licitadores.”

3. La necessitat de valorar els criteris subjectius abans de l'obertura, examen i valoració de la proposta econòmica i altres referències avaluable mitjançant criteris automàtics, té per objecte garantir l'objectivitat de la valoració i preservar el principi d'igualtat entre licitadors recollit en l'article 1 de la LCSP.
4. Segons allò previst en l'article 152 de la LCSP, correspon a l'Òrgan de Contractació l'adopció de la decisió de desistiment del procediment d'adjudicació del contracte, la qual haurà de dictar-se abans de la formalització del contracte.
5. D'acord amb la previsió de l'apartat 2 del mateix article 152 de la LCSP, es considera proporcionat que, tenint en compte que la infracció es produïda per un descuit de la Mesa, es pugui compensar als licitadors que expressament ho sol·licitin i justifiquin adequadament. No obstant, tenint en compte que aquest precepte i apartat no impedeixen l'inici i convocatòria immediata d'un nou procediment de licitació, en la mesura en que aquesta licitació es tornarà a convocar en els propers dies, els esforços invertits en la preparació de la documentació de la licitació de la qual es desisteix es podran aprofitar per a participar en la nova convocatòria i, per tant, no es consideren perjudicis pels licitadors si no concorre cap altre motiu addicional degudament justificat.

Per tot l'exposat,

RESOLC:

1. Desistir del procediment d'adjudicació del contracte de lloguer d'equips de vídeo, so i il·luminació, i el corresponent muntatge i instal·lació, per al Sitges 2023 - Festival Internacional de Cinema Fantàstic de Catalunya (Expedient núm.: 14/2023).
2. Publicar aquesta Resolució al Perfil del Contractant de la Fundació.

Barcelona, 28 de juliol de 2023.

La Presidenta,



Mònica GARCIA MASSAGUÉ