



**Expedient: 305/2024**

**Resolució Alcaldia**

**Procediment:** Contracte de serveis per Procediment Obert per a la licitació de l'Escola d'Estiu

**Assumpte:** Resolució Recurs d'Alçada

## RESOLUCIÓ ALCALDIA

### Antecedents

1. El 27 de març de 2024, per Resolució d'Alcaldia núm. 2024/346, s'aprova l'expedient de contractació, mitjançant procediment obert pel servei de l'ESCOLA D'ESTIU 2024, convocant la seva licitació.

2. El 29 de març de 2024 es publica l'Anunci de licitació en la Plataforma de contractació del Sector Públic, finalitzant el termini de presentació d'ofertes el 15 d'abril de 2024.

3. El 16 d'abril de 2024, Acta núm. 1 de la Mesa de contractació d'aquesta licitació, es procedeix a l'obertura i qualificació de la documentació administrativa i a l'obertura del sobre/arxiu "C" que conté la documentació ponderable mitjançant criteris basats en judicis de valor. Aquesta documentació es remet als tècnics perquè es procedeixi a la seva avaluació.

4. El 23 d'abril s'emet per part dels serveis tècnics responsable, valoració del sobre/arxiu "C" que conté la documentació ponderable mitjançant criteris basats en judicis de valor.

5. El 3 de maig de 2024, es conclou l'Acta núm. 2 de la Mesa de contractació, per la qual es procedeix a adjuntar la valoració realitzada pels tècnics dels projectes o programes, l'obertura dels criteris avaluable automàticament, l'obertura del requeriment d'aclariment respecte a l'oferta econòmica i posterior valoració dels criteris avaluable automàticament.

6. En data 7 de maig de 2024 i registre d'entrada núm. 2024-E-RE-2026, la licitadora TEMPS LLIURE PROJECTES SOCIOEDUCATIUS I ESPORTIUS SL, amb CIF B16510752 a través del seu representant, FRANCESC POL ABRINES, presenta escrit d'al·legacions contra l'Acta núm. 2 de dia 3 de maig de 2024 de la Mesa de contractació.

7. El 7 de maig de 2024, es dona trasllat i audiència a la resta de licitadores al procediment obert per a la licitació del Servei Escola d'Estiu, perquè en el termini de 10 dies formulin les al·legacions que estimin oportunes.





8. Finalitzat el termini concedit a la resta de licitadores perquè formulessin les al·legacions o el que consideressin oportú al respecte sense produir-se'n, el 23 de maig de 2024, s'ha emès informe de secretaria en relació al recurs d'alçada presentat, que a la lletra diu:

***“Informe sobre el recurs d'alçada presentat contra l'Acta núm. 2 de dia 3 de maig de 2024 de la Mesa de contractació de la licitació del Servei Escola d'Estiu (expedient 305/2024).***

#### **Antecedents**

1. En data 07/05/2024 i registre d'entrada núm. 2024-E-RE-2026, la licitadora TEMPS LLIURE PROJECTES SOCIOEDUCATIUS I ESPORTIUS SL, amb CIF B16510752 a través del seu representant, FRANCESC POL ABRINES, presenta escrit d'al·legacions contra l'Acta núm. 2 de dia 3 de maig de 2024 de la Mesa de contractació de la licitació del Servei Escola d'Estiu (expedient 305/2024).

En el present escrit, la recurrent, Temps Lliure Projectes Socioeducatius i Esportius SL, fa les al·legacions següents:

«1) A l'empresa “Sa Llosa Petita” se li valora positivament disposar de monitors per sobre del que fixen les ratios, ja que segons l'informe uns dels aspectes valorats és el de “Disposar d'un monitor més per cada 5 nins de més”.

2) A l'empresa “Lúdic Serveis integrats” se li valora positivament la planificació de sortides, ja que segons l'informe uns dels aspectes valorats és el de “en la programació setmanal anuncies diverses sortides: 2 de descoberta del municipi i 2 fora del municipi.

3) A l'empresa “oci i mes” se li valora positivament la planificació de sortides , ja que segons l'informe uns dels aspectes valorats és el de “programen que faran sortides tots els divendres i també una acampada”.»

I en relació amb l'anterior, exposa que:

«...els licitadors especificats han exposat i indicant en les seves propostes tècniques, projecte, aspectes a valorar en les millores incorrent així en els següents supòsits:





**1) Vulneració del secret de l'oferta.** La informació aportada en els documents de l'oferta tècnica, aportats en el sobre C i que han de ser precisos per a la valoració dels criteris que depenguin d'un judici de valor, permetia conèixer i extreure conclusions en quan a les millores ofertades per a les mateixes empreses, les quals havien d'estar únicament incloses en el sobre B, en l'apartat de documents relatiu a l'oferta diferents al preu i que s'hagin de quantificar de forma automàtica. Segons l'article 139.2 de la LCSP, "las proposiciones serán secretas y se arbitrarán los medios que garanticen tal carácter hasta el momento de apertura de las proposiciones, sin perjuicio de lo dispuesto en los artículos 143, 175 y 179 en cuanto a la información que debe facilitarse a los participantes en una subasta electrónica, en un diálogo competitivo, o en un procedimiento de asociación para la innovación." Mitjançant aquest fet, les empreses licitadores han alterat el procés de coneixement de la informació de les ofertes que es pretén aconseguir amb l'obertura dels sobres amb un ordre successiu. De fet, l'obertura del sobre electrònic que conté la oferta relativa als criteris subjectes a judici de valor s'ha de fer de manera prèvia a l'apertura de les propostes dependents d'aplicació de formules. El motiu d'aquestes legalitats tenen l'objectiu de garantir la transparència i l'objectivitat en la valoració de les ofertes, de forma que l'avaluació dels criteris sotmesos a judici de valor no pugui veure's condicionada per el coneixement previ de la valoració atorgada als criteris automàtic, fet que no es pot garantir quan una empresa indica millores en la seva proposta tècnica.

**2) El criteri objectiu avaluable de forma automàtica també es valorat en la proposta tècnica.** Quan un criteri avaluable de forma automàtica, com és el cas d'una millora també, és inclòs en una proposta tècnica, aquest fet deixa en una situació clara de desavantatge a la resta d'empreses ja que aquesta millora és valorada per partida doble a l'empresa que incorre en la il·legalitat.»

*I conclou, en base a la justificació següent, que:*

*«Per tots els motius enumerats i especificats anteriorment, i a causa de l'alteració de la imparcialitat, objectivitat i igualtat de criteris que s'ha de mantenir en la tramitació d'aquets tipus de contractes i que ha provocat els fets explicats (...):*





- 1) *Exclogui del procés als licitadors que hagin concorregut en les irregularitats.*
  - 2) *Ens permeti una vista a l'expedient per tal de valorar altres possibles anomalies en les propostes presentades pels licitadors.»*
2. *En la mateixa data, 07/05/2024, es dona trasllat i audiència a la resta de licitadores al procediment obert per a la licitació del Servei Escola d'Estiu, perquè en el termini de 10 dies formulin les al·legacions que estimin oportunes:*
- o *SA LLOSA ESPORTS I LLEURE, S.L. (Registre de sortida núm.: 2024-S-RE-1362), rebuda el 07/05/2024 a les 14.19h.*
  - o *LÚDIC SERVEIS INTEGRATS S.L (Registre de sortida núm.: 2024-S-RE-1363), rebuda el 08/05/2024 a les 08.35h.*
  - o *SERVEIS DEL LLEURE OCI I MES, S.L. (Registre de sortida núm.: 2024-S-RE-1364), rebuda el 07/05/2024 a les 19.07h.*
3. *Finalitzat el termini concedit al respecte, sense que la resta de licitadors hagin presentat al·legacions, es procedeix a contestar el recurs presentat.*

### **Consideracions jurídiques**

1. *L'article 115.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, «2. L'error o l'absència de la qualificació del recurs per part del recurrent no serà obstacle per a la seva tramitació, sempre que es dedueixi el seu veritable caràcter.».*

*La recurrent, Temps Lliure Projectes Socioeducatius i Esportius SL, presenta un escrit d'al·legacions contra l'Acta núm. 2 de dia 3 de maig de 2024 de la Mesa de contractació de la licitació del Servei Escola d'Estiu (expedient 305/2024), però, no qualifica ni nomena de cap manera el seu escrit.*

*No obstant això, al tractar-se d'un acte de tràmit qualificat (donat que poden produir-se perjudicis de difícil o impossible reparació al recurrent) i anterior a l'adjudicació provisional emès per la Mesa de contractació, es tracta d'un acte que no esgota la via administrativa, per la qual cosa, serà objecte de recurs d'alçada*





*davant l'òrgan de contractació, en aquest cas, l'Alcaldia, que és el superior jeràrquic de la Mesa per estar aquesta adscrita a l'Alcaldia.*

- 2. De conformitat amb les al·legacions adduïdes per la recurrent, en quant a la valoració dels criteris d'adjudicació, considera aquesta licitadora que, dins les propostes tècniques (projectes) hi consten aspectes a valorar en les millores incorent en vulneració del secret de l'oferta i fent que un criteri objectiu avaluable de forma automàtica sigui valorat en la proposta tècnica.*

*La recurrent addueix que el projectes presentats per la resta de licitadores, «Sa Llosa Petita», «Lúdic Serveis integrats» i «Oci i Més» inclouen «millores» que no podien contemplar-se ni valorar-se dins les propostes tècniques, sinó que s'havien de recollir dins les propostes de millores, criteris automàtics.*

*En aquest sentit, atenent a les al·legacions de la recurrent, es fa necessari assenyalar l'Informe 12/2013, de 22 de maig, de la JCCA d'Aragó, sobre "Secret de les proposicions. Inclusió indeguda de la documentació en els diversos sobres que han de presentar els licitadors", que manifesta que:*

*“La inclusió d'informació sobre l'oferta avaluable mitjançant fórmules, en el sobre corresponent a la informació subjecta a judicis de valor, infringeix el principi d'igualtat de tracte i no discriminació (article 150.2 LCSP) i comporta a l'exclusió del licitador. Com ha destacat el Tribunal Administratiu de Contractes Públics d'Aragó en el seu Acord 1/2011, de 28 de març de 2011, no es tracta d'una exigència merament formal: «Les exigències derivades tant del principi d'igualtat de tracte, com en aquestes previsions normatives requereixen, abans de res, que en la tramitació dels procediments s'exclogui qualsevol actuació que pugui donar lloc a una diferència de tracte entre els licitadors, molt especialment amb vista a la valoració dels criteris que han de servir de fonament a l'adjudicació del contracte. En aquest concret aspecte de la presentació de propostes, es basen en la voluntat legal de separar, en dos moments diferents, la valoració de les ofertes, en atenció al fet que els criteris per a la seva avaluació estiguin subjectes a judicis de valor o no; i això, sembla evident, amb la finalitat d'evitar que puguin veure's mediatitzades, o contaminades entre si, totes dues valoracions en detriment de l'objectiu d'assegurar la selecció de l'oferta econòmicament més avantatjosa que es predica des del mateix article 1 LCSP».”*





*Amb el caràcter secret de les proposicions es tracta de garantir no sols la igualtat entre els licitadors sinó també evitar que el poder adjudicador, o administració contractant, conegui el seu contingut amb anterioritat a l'acte formal d'obertura de les ofertes afavorint una determinada adjudicació a raó d'aquest coneixement previ, sent així que mitjançant tal exigència es pretén que el procés sigui objectiu i desenvolupat sense interferències (TS 20-11-09, EDJ 283246).*

*En coherència amb aquesta idea, ha estat constant la doctrina de les juntes consultives de contractació administrativa i dels òrgans competents per a la resolució dels recursos especials en matèria de contractació, en el sentit d'entendre que el coneixement del contingut de la documentació que conforma les ofertes o proposicions de les empreses licitadores en un moment diferent del previst en la normativa de contractació pública, pot afectar el resultat de les licitacions i crear una situació de desigualtat entre aquestes, per la qual cosa procediria l'exclusió de la proposició en qüestió quan aquest coneixement deriva de la indeguda inclusió per part de l'empresa de la informació aportada a la licitació en els diferents sobres (JCCA Inf 43/2002; 17/2012; 20/2007; 26/2003).*

*D'aquesta manera, es vulnera així el caràcter secret de les proposicions, que constitueix una garantia del coneixement successiu de la documentació relativa als criteris avaluable (mitjançant judici de valor o referida a paràmetres avaluable de manera automàtica), sent el seu objecte, en definitiva, afavorir l'objectivitat de la valoració i amb això la igualtat de tracte dels licitadors.*

*En aquest sentit, revisades les al·legacions i els projectes presentats (judicis de valor – Sobre «C»), les licitadores han inclòs dins aquests, el contingut següent, que es correspon a «**MILLORES**» criteris automàtics (sobre «B»):*

- o **SA LLOSA ESPORTS I LLEURE, S.L.**, en el seu apartat 10º del projecte, exposa «Per cada 10 infants de l'escola d'estiu hi ha un monitor/a responsable amb títol de monitor/a i experiència en el camp de l'educació en el lleure. Per cada fracció de cinc participants més afegirem un/a altre/a monitor/a. L'educador/a dedica tota la seva atenció directa als infants, la programació i preparació d'activitats, les coordinacions, les reunions, els seguiments individualitzats, etc.»*
- o **LÚDIC SERVEIS INTEGRATS S.L**, preveu en el contingut del seu projecte:  
El divendres 5 de juliol: «sortida de descoberta».*





*El divendres 12 de juliol: «SORTIDA A LA PLATJA PLATGES DE MURO»*

*El divendres 19 de juliol: «Sortida de descoberta per el municipi».*

*El divendres 23 d'agost: «Festa aquàtica Sortida Parc Aquàtic».*

- o **SERVEIS DEL LLEURE OCI I MES, S.L.:** *en el seu apartat 4º del projecte, contempla «Excursió: cada setmana es realitzarà una excursió que, com ja hem esmentat abans, es durà a terme el divendres. Les sortides es combinaran, és a dir, s'alternaran sortides dins del poble amb les sortides fora d'aquest.» i en l'apartat 5.2 exposa «5.2. Excursions Com ja hem dit, es realitzarà una excursió el divendres de cada setmana. Aquestes excursions ajudaran els nins i nines a conèixer el seu entorn proper i seran un complement per aprofundir en el que s'ha treballat la resta de la setmana. Durant els dos mesos, a l'escola d'estiu, es faran un total de vuit excursions i una acampada. A continuació presentam les excursions previstes per a tot l'estiu.*

SETMANA	DATA	ACTIVITAT	LLOC
Setmana 1	5 de juliol	Quely	Inca
Setmana 2	12 de juliol	Galletes Gori de Muro	Muro
Setmana 3	19 de juliol	Land art i activitats a la natura (s'Olivaret)	Alaró
Setmana 4	26 de juliol	Fundació Pilar i Joan Miró	Palma
Setmana 5	2 d'agost	Activitats aquàtiques - Hidropark	Port d'Alcúdia
Setmana 6	9 d'agost	Activitat esportiva de salts i equilibris - Palma Jump	Palma
Setmana 7	16 d'agost	Gimcana literària	Sa Pobla
Setmana 8	21 i 22 d'agost	Acampada	La Victòria
Setmana 9	30 d'agost	Cinema - Festival Park	Marratxí

*Per la qual cosa, queda acreditada la inclusió errònia per part de les licitadores del contingut o informació corresponent a «millores» en el sobre que no corresponia, la qual cosa, comporta l'exclusió del licitador afectat, per clara infracció del principi d'igualtat de tracte que ha de regir el procediment.*

*Altrament, assenyalar que únicament es tracta d'errors dels licitadors, i conseqüentment, no té repercussions en el procediment d'adjudicació, podent-se continuar el mateix amb la resta d'ofertes presentades.*

### **Conclusió**





*Per tot això, es proposa a l'òrgan de contractació excloure als següents licitadors per la inclusió indeguda de criteris ponderables de manera automàtica en la documentació ponderable mitjançant judicis de valor:*

*o CIF: B57504656 LÚDIC SERVEIS INTEGRATS S.L*

*o CIF: B09829367 SA LLOSA ESPORTS I LLEURE SLU*

*o CIF: B57799108 SERVEIS DEL LLEURE OCI I MES, S.L.*

**Sa Pobla.-Document signat electrònicament“**

Per tot això, dict la següent

## RESOLUCIÓ

**PRIMER.** Excloure a les següents empreses licitadores del Procediment Obert per al contracte de serveis de l'Escola d'Estiu:

- LÚDIC SERVEIS INTEGRATS S.L., CIF: B57504656.
- SA LLOSA ESPORTS I LLEURE SLU, CIF: B09829367.
- SERVEIS DEL LLEURE OCI I MES, S.L., CIF: B57799108.

**SEGON.** Notificar als licitadors la seva exclusió.

**TERCER.** Donar compte d'aquesta Resolució a la Mesa de contractació de la licitació del Procediment Obert per al contracte de serveis de l'Escola d'Estiu.

**Sa Pobla.-Document signat electrònicament**

**El Batle.- Biel Ferragut Mir**

