

La Junta de Govern Local en sessió celebrada el dia 11 de maig de 2011 va adoptar, entre altres, el següent acord:

<< RATIFICACIÓ DE LA RESOLUCIÓ DE L'ALCALDIA DE RESOLUCIÓ DEL RECURS ESPECIAL EN MATÈRIA DE CONTRACTACIÓ INTERPOSAT EN LA LICITACIÓ DEL CONCURS DE PROJECTES DEL MUSEU DEL BOSC.

El Sr. Alcalde, en data 10 de maig de 2011 ha dictat la resolució següent:

<< Resolució de l'alcaldia
Sant Celoni, 10 de maig de 2011

Identificació de l'expedient

Concurs de projectes del Museu del Bosc
Resolució de recurs especial en matèria de contractació contra l'acord de la Junta de Govern Local d'11 de març de 2011

Fets

La Junta de Govern Local de 29 de novembre de 2010 va aprovar el plec de clàusules administratives particulars del concurs de projectes per a la redacció del projecte de construcció d'un edifici i entorn destinat a Museu del Bosc. S'adjuntava com a annex el Programa preliminar d'arquitectura del museu del Bosc redactat per la Fundació "La Caixa", com a document que planteja els objectius, les premisses i els requeriments de l'ajuntament de Sant Celoni respecte a l'arquitectura del museu tot considerant la proposta museogràfica.

L'Ajuntament ha comptat amb l'assessorament del Col·legi Oficial d'Arquitectes de Catalunya.

El Sr. Antoni Gironès i Saderra, licitador autor de la proposta amb el lema Clariana (2), en escrit amb registre d'entrada 2011/3110 de data 29.3.2011, ha interposat recurs especial en matèria de contractació contra l'acord de la Junta de Govern Local de data 11 de març de 2011, formulant les al·legacions que ha tingut per convenient, adjuntant diversa documentació i ha sol·licitat que se suspengui el tràmit de contractació, es doni trasllat del recurs als interessats i l'obertura del tràmit de prova, i acaba sol·licitant que es deixi sense efecte l'acord (que qualifica d'adjudicació) i rectifiqui l'adjudicació en favor de la proposta del recurrent, amb reserva d'accions legals.

L'acord d'11 de març de 2011 objecte del recurs, que està extensament motivat, va desestimar unes al·legacions del Sr. Gironès de 15 de febrer de 2011, va declarar les proposicions admeses i excloses, va ordenar les ofertes i va requerir la corresponent documentació als efectes de l'article 135 de la Llei 30/2007 de Contractes del sector públic.

El Sr. Gironès basa el seu recurs en tres al·legacions:

En la primera al·lega en síntesi que la contractació no pot quedar a la lliure discrecionalitat d'una de les parts, que el plec constitueix llei del contracte i que el fonament principal del recurs parteix de la base que s'ha infringit aquesta determinació troncal de la contractació pública, determinant la nul·litat de l'actuació administrativa

En la segona al·lega en síntesi que a resultes de l'obertura de pliques el 24 de gener de 2011 es va requerir al lema Turf Circle per tal que aportés documentació justificativa de l'experiència requerida com redactor/autor d'un projecte d'equipament socio-cultural amb superfície superior a 2.000m² i pressupost superior als 2.000.000 d'euros sense IVA; que la mesa de contractació el 8 de febrer de 2011 va admetre la participació de la plica amb el lema Turf Circle d'acord amb la documentació complementària presentada per considerar que complia els criteris de solvència, que aquesta documentació e refereix a un projecte d'habitatges dotacionals per a gent gran, centre d'estades diürnes i altres locals socials a Es Molinar de Palma de Mallorca; que aquest projecte, a criteri del recurrent, no té res a veure amb el concepte d'equipament socio-cultural i menys en relació a un Museu, fent referència al règim d'aclariments arran de les preguntes i respostes formulades en el procés de licitació i singularment en la definició d'equipament socio-cultural; que l'acord objecte del recurs realitza una clara reinterpretació unilateral del plec de clàusules, passant a ser l'element

determinant de l'adjudicació la complexitat del projecte que es licita, que no es regula enlloc i no te cabuda en una discrecionalitat administrativa.

En la tercera al·legació, en síntesi, formula una comparació entre diversos programes, concloent que el percentatge del programa socio-cultural de la proposta que serveix de base per acreditar la solvència tècnica es molt inferior a l'acreditada per altres propostes.

En un nou i motivat acord, la Junta de Govern Local de 13 d'abril de 2011, ha resolt desestimar les mesures provisionals de suspensió de la tramitació de l'expedient; obrir un període de prova de deu dies per aportació d'informes tècnics i col·legials; no admetre la prova sol·licitada referent a la comparació de determinats programes funcionals i tenir per aportada la documentació unida a l'escrit d'interposició del recurs.

D'acord amb l'article 316.3 de la Llei 30/2007 s'ha donat trasllat del recurs a la resta dels 42 licitadors als efectes que en el termini de 5 dies hàbils, a comptar des de l'endemà de la recepció del trasllat, poguessin formular les al·legacions que tinguessin per convenient.

Durant l'esmentat termini s'ha rebut una sola al·legació, corresponent a l'autor de la proposta Turf Circle, Sr. Javier de las Heras, en escrit amb registre d'entrada 2011/3941 de 19.4.2011, per via correu administratiu de data 13.4.2011.

El Sr. de las Heras al·lega, en síntesi, que la Mesa de contractació pot sol·licitar la correcció, aclariments o aportació de nova documentació tal com va fer en aquest cas, i dins de termini, seguint-se escrupolosament els passos establerts i actuant d'acord amb la Llei, i un cop fetes les esmenes, s'ha seguit el procediment, de manera que la proposta Turf Circle mai ha estat rebutjada; que el projecte de Palma de Mallorca que permet acreditar el compliment dels requisits mínim de solvència tècnica s'ha valorat d'acord amb els criteris dels plecs; que compleix els requisits de ser un espai socio-cultural i que els criteris d'admetre el projecte com a idoni per acreditar la solvència tècnica ha estat correctes i motivats, i acaba concloent que el recurrent pretén retardar l'adjudicació del contracte i imposar el seu criteri a la Mesa i a l'òrgan de contractació.

Així mateix s'oposa a l'admissió de la prova proposada pel Sr. Gironès consistent el document 3.6 (estudi comparatiu de programes) perquè es un estudi elaborat pel propi recurrent i no s'ha de tenir en compte per ser precisament, parcial. S'oposa també a la aportació de documents tècnics i col·legials per considerar-los innecessaris, perquè ja s'ha practicat tots els que s'han cregut convenients.

El 12 d'abril de 2011 amb registre d'entrada 2011/3685, per via correu administratiu de data 28.4.2011, es va entrar un document a nom del Sr. Gironès interessant la pràctica de la prova consistent en què es tinguin per aportats la relació de documents units a l'escrit d'interposició del recurs i un informe emès pel Col·legi d'Arquitectes de Catalunya, de 7.4.2011, i sol·licitant que es tingui per practicada la prova anunciada. Com que l'escrit del Sr. Gironès no estava signat, en el mateix escrit de notificació de l'acord de la Junta de Govern Local de 13.4.2011 se li va requerir l'esmena d'aquest defecte.

El 2 de maig de 2011 amb registre d'entrada 2011/4289 , per via correu administratiu (que de manera irregular te estampats dos segells de l'oficina de Correus, un de data 8.4.2011 i un altre de data 28.4.2011), el Sr. Gironès presenta, ara signat i per tant esmenat, l'escrit indicat anteriorment, unit a un altre escrit (que s'ha registrat amb el mateix número) formulant noves al·legacions contra l'acord de la Junta de Govern Local de 13 d'abril de 2011, que resol les qüestions prèvies, i un tercer escrit rectificant un error en el recurs.

L'arquitecte municipal i el secretari de la Corporació en data d'avui ha emès els corresponents informes

En la primera al·legació corresponent al recurs, el recurrent es limita a exposar alguns aspectes administratius del concurs de projectes. Es comparteix plenament que els plecs de clàusules obliguen tan l'administració com els licitadors, però de cap manera es pot afirmar que l'Ajuntament els hagi alterat en el curs d'aquesta licitació, tal com s'ha argumentat

abastament en l'acord objecte del recurs, alteració que d'altra banda en aquesta al·legació es limita a anunciar sense altres arguments.

Aspectes tècnics de la segona al·legació:

1. Aquesta al·legació es basa en el suposat no compliments dels mínims de solvència tècnica pel Sr. Javier de las Heras i en concret de l'experiència per ell al·legada.
2. El Sr. Antoni Gironès transcriu literalment en aquesta al·legació el títol (i contingut real) del projecte presentat pel Sr. Javier de las Heras i aquest és *"Projecte d'habitatges dotacionals per a gent gran, centre d'estances diürnes i altres locals socials a Es Molinar"*
3. L'informe del Col·legi d'Arquitectes de Catalunya presentat com a prova pel Sr. Antoni Gironès, fa referència a l'ús dels habitatges dotacionals amb dependències subsidiàries derivades de la naturalesa de l'edifici i no d'un equipament que inclou els habitatges dotacionals amb les seves dependències subsidiàries (és a dir aquelles que van lligades a aquest concepte) més un centre de dia més locals socials com és el cas del projecte redactat pel Sr. Javier de las Heras.
4. En l'informe de l'arquitecte municipal de 7 de març de 2011 ja s'argumentava abastament la consideració del *"Projecte d'habitatges dotacionals per a gent gran, centre d'estances diürnes i altres locals socials a Es Molinar"* com a equipament sociocultural que reuneix els requisits mínims especificats al plec de clàusules administratives.
5. Respecte l'al·legació contra la valoració de la complexitat dels projectes presentats com a experiència per acreditar la solvència tècnica cal dir que aquest element de la complexitat ja es va introduir en l'apartat de preguntes i respostes fetes al perfil del contractant d'acord amb el que disposava el plec de clàusules administratives als efectes d'aclarir que és considerava vàlid per justificar la solvència tècnica dels concursants quan en resposta a preguntes de diversos concursants es contesta: "els projectes de centres d'assistència primària, mercats, habitatges o centres escolars, en el seu programa bàsic no compleixen amb la definició d'equipament sociocultural feta" i en les respostes a consultes respecte de projectes concrets on es diu que combinacions de programes sí que són acceptables (CEIP+escola de música, mercat+hotel d'entitats+sales polivalents) o fins i tot quan es diu que "un CAP no entraria però un hospital sí" essent tots dos equipaments sanitaris es considerava la major complexitat d'un hospital.

Aspectes jurídics de la segona al·legació:

Des del punt de vista jurídic, a la pàgina 7 de l'escrit del recurs hi ha una afirmació que pot donar peu a confusió, en concret quan diu que el criteri de solvència exigint al plec s'identifica amb el criteri de l'informe tècnic. En cap cas es pot admetre aquesta afirmació, el criteri de solvència és el que consta al plec, i l'acord ara combatut només afirma que el projecte complia amb els criteris de solvència tècnica requerits, d'acord amb els arguments de l'informe tècnic, però en cap cas s'ha dit ni es pot inferir, que sigui el criteri de l'informe el que es transforma en criteri de solvència.

Aspectes tècnics de la tercera al·legació:

1. Tot i que el títol de l'al·legació parla de la comparació entre l'experiència al·legada pel recurrent i l'al·legada pel Sr. Javier de las Heras, a l'exposició que es fa s'inclou la presentada per altres dos licitadors.

Pel que fa a la comparativa directa entre les dues propostes implicades, la del Sr. Javier de las Heras (Turf Circle) i la del Sr. Antoni Gironès (Clariana 2), només es pot dir que totes dues s'han acceptat com a vàlides per justificar la solvència tècnica requerida i per tant no ha de ser motiu de discussió que una tingui més percentatge "d'ús sociocultural" que l'altre, la solvència s'acredita complint uns mínims que ja s'han definit en els apartats anteriors i no per comparació amb la d'altres equips.

2. Pel que fa a les propostes presentades per "Atrapant paisatges" i "Deu cúpules de fusta" cal dir que si es comprova el contingut de l'informe on es requeria una sèrie de concursants entre els quals es trobaven aquests dos i "Turf Circle" es deia:

"Lema Deu cúpules de fusta, no s'indica el pressupost dels projectes presentats, en el cas de la terminal de Yokohama, el parc dels auditoris i el centre tecnològic no es compleix amb l'ús o superfícies, ni tampoc queda clara l'autoria del projecte".

"Lema Atrapant Paisatges, els projectes d'oficines, centres d'assistència primària, habitatges o centres escolars en el seu programa bàsic no compleixen amb la definició d'equipament sociocultural feta. El centre cívic no té el programa requerit per a considerar-lo d'ús sociocultural".

És a dir s'indicaven per a la terminal de Yokohama quatre criteris que calia justificar i no només l'ús. En el cas del centre cívic a Manlleu es considerava que el programa no reunia els criteris per considerar-lo d'ús sociocultural.

3. En qualsevol cas els autors de les propostes "Turf Circle", "Deu cúpules de fusta" i "Atrapant paisatges" (i vuit equips més) van ser requerits per a que en l'exercici del seus drets aportessin la documentació justificativa necessària i d'aquest onze equips només va aportar nova documentació justificativa l'equip de "Turf Circle" renunciant els altres deu equips a justificar la seva experiència.

4. Als efectes d'acreditar la solvència el mínim és suficient per a admetre una proposició, tot el que passi del mínim als únics efectes d'admissió o no de les propostes és superflu.

5. Finalment i en aquest aspecte i en referència a les propostes de "Deu cúpules de fusta" i "Atrapant paisatges" només es pot dir que si realment complissin tots els criteris mínims de solvència, cosa que els seus autors han renunciat a demostrar, això implicaria haver admès al seu moment aquestes propostes i en cap cas això voldria dir no acceptar les d'altres concursants.

Aspectes jurídics de la tercera al·legació:

En un dels punts de la resolució objecte del recurs es diu: *En el termini atorgat a l'efecte, es va rebre documentació complementària per justificar la solvència tècnica per part del responsable de la proposta presentada amb el lema "Turf Circle". Els altres onze licitadors no van respondre al requeriment i, per tant, no han acreditat el compliment dels requisits necessaris per participar en el concurs.*

Es palès doncs que l'Ajuntament, ha tramitat l'expedient amb la documentació aportada pels licitadors, les mancances de la qual en cap cas es pot imputar a l'ajuntament, que ha anat resolent els diferents tràmits en base a la documentació aportada a l'expedient, no en base a suposicions o documentació no aportada.

El Sr. de las Heras en les seves al·legacions considera que s'han seguit escrupolosament els passos establerts i actuant d'acord amb la Llei, i un cop fetes les esmenes, s'ha seguit el procediment, de manera que la proposta Turf Circle mai ha estat rebutjada; que el projecte de Palma de Mallorca que permet acreditar el compliment dels requisits mínim de solvència tècnica s'ha valorat d'acord amb els criteris dels plecs; que compleix els requisits de ser un espai socio-cultural i que els criteris d'admetre el projecte com a idoni per acreditar la solvència tècnica ha estat correctes i motivats, entenent que el recurs busca retardar la resolució del concurs i que el recurrent el que pretén es imposar el seu criteri a la Mesa i a l'òrgan de contractació.

En relació als documents addicionals aportats pel recurrent, contra l'acord de la Junta de Govern Local de 13.4.2011 sobre mesures provisionals, d'acord amb l'article 313.2, i tal com bé s'indicava en la notificació efectuada al Sr. Gironès, contra dita resolució només es pot interposar recurs contenciós administratiu, per la qual cosa aquest escrit no es admissible.

A simples efectes d'aclariment de conceptes cal dir:

En relació a la pretesa manca de notificació de l'informe de secretaria emès, d'acord amb l'article 54 i 89 de la Llei 30/1992 de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, han de ser succintament motivats els acords que limiten drets subjectius o interessos legítims (l'acord objecte del recurs està extensament motivat) i no es necessari adjuntar cap d'informe, llevat que l'acord s'hi refereixi com a motivació, que no es el cas que ens ocupa.

D'altra banda l'afirmació del recurrent que l'ajuntament no sap si l'acte recorregut es o no l'adjudicació, a més de sorprenent, resulta obertament contradictòria amb el redactat de l'acord de la Junta de Govern de 13 d'abril de 2011, i del que resulta de la simple lectura del punt 6 del propi acord i de distinció que fa l'article 135 de la Llei 30/2007 de Contractes del sector públic entre classificació de les ofertes, adjudicació del contracte i notificació de l'adjudicació.

En conclusió, en els aspectes tècnics, del conjunt de les al·legacions, dels documents aportats pel Sr. Antoni Gironès i de la prova practicada, es pot concloure que aquest basa la seva impugnació en la presumpta falta de solvència tècnica de la proposta del Sr. Javier de las Heras, amb el lema Turf Circle.

Respecte a la consideració del "Projecte d'habitatges dotacionals per a gent gran, centre d'estances diürnes i altres locals socials a Es Molinar" com a equipament sociocultural, cal reafirmar que, cap de les proves practicades no altera l'argumentació sostinguda per

l'Ajuntament, i que d'acord amb els informes tècnics que hi ha a l'expedient, dit projecte reuneix els requisits mínims especificats al plec de clàusules administratives, tal com ja es va afirmar en l'acord objecte del recurs, en el sentit de que sí és un equipament sociocultural que reuneix els requisits mínims de solvència tècnica establerts als plecs de clàusules.

En els aspectes jurídics, en els seus múltiples escrits el recurrent va semblant aquí i allà un seguit de dubtes i de preteses irregularitats en la tramitació administrativa que, com s'ha argumentat, son totalment inexistents i que en el millor dels cassos s'han imputar al seu desconeixement o confusió, però en cap cas a la transparent actuació municipal, respectuosa en tot moment dels principis i tràmits de la contractació administrativa, com es ben evident només que es consultin tots els tràmits de l'expedient, el perfil del contractant al web municipal, i es constatin totes les demandes d'informació del recurrent, les facilitats i diligència amb que han estat ateses, i l'extensa motivació de l'acte objecte del recurs.

Fonaments de dret

- Llei 30/2007 de contractes del sector públic
- RD 1098/2001 pel qual s'aprova el Reglament de la Llei de contractes de les administracions públiques, en allò no derogat per la Llei 30/2007
- RD 817/2009 pel qual es desenvolupa parcialment la Llei 30/2007 de contractes del sector públic
- El Plec de clàusules administratives i el plec de prescripcions tècniques que regeixen el contracte
- La Llei 30/1992 de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú

En conseqüència, atesos els terminis peremptoris per a la resolució del recurs, **Resolc:**

1. Desestimar íntegrament, pels motius que consten en la part expositiva, el recurs especial en matèria de contractació interposat pel Sr. Antoni Gironès i Saderra, licitador autor de la proposta amb el lema Clariana (2), contra l'acord de la Junta de Govern Local de data 11 de març de 2011.
2. Elevar aquesta resolució a la Junta de Govern Local per a la seva ratificació.
3. Notificar aquesta resolució a les persones interessades amb indicació dels recursos a què hi hagi lloc.>>

Atès que l'òrgan de contractació del concurs de projectes per a la redacció del projecte de construcció d'un edifici i entorn destinat a Museu del Bosc es la Junta de Govern Local, cal la ratificació de la resolució transcrita tal com s'indica en la mateixa resolució,

A proposta de l'Alcaldia, per unanimitat, la Junta de Govern Local ACORDA:

1. Ratificar íntegrament la resolució de l'alcaldia de 10 de maig de 2011 transcrita en la part expositiva.
2. Notificar aquesta resolució a les persones interessades amb indicació dels recursos a què hi hagi lloc.>>