

## ACTUACIÓ EXTRAORDINÀRIA

**Códi expedient: AE 15/18**

### Origen de l'actuació:

Denúncia anònima en la qual es fa referència a la possible existència de dubtes sobre la regularitat de l'adjudicació de determinats contractes subscrits per una societat mercantil de la Generalitat. Després de la realització d'unes comprovacions preliminars el 5 de febrer de 2018 es dicta ordre per a l'inici de la present actuació.

### Objecte de l'actuació:

Comprovar si la tramitació dels contractes afectats ha sigut duta a terme aplicant plenament els principis i normes de contractació aplicables a l'ens i comprovar si poguera haver existit algun tipus de vinculació entre l'òrgan de contractació i l'empresa adjudicatària d'un dels contractes per a valorar, en aquest cas, l'eventual existència d'alguna situació de conflicte d'interés no permés per la normativa vigent.

### Naturalesa de l'actuació:

Investigació i informe.

### Data de remissió de l'informe:

20 de setembre de 2018

### Resultats de l'actuació:

CONCLUSIONS.

1. Tenint en compte l'import conjunt de la licitació dels dos contractes analitzats, els mateixos s'haurien d'haver tramitat com un contracte únic de serveis subjecte a regulació harmonitzada (SARA), evitant amb això que es fraccionara l'objecte del contracte, sense perjudici d'haver recorregut, si fóra el cas, a la possibilitat de formar diferents lots per a la seua adjudicació.
2. En el primer contracte analitzat es va limitar el públic objectiu (destinatari) a l'àmbit provincial i aquesta delimitació de l'àmbit geogràfic no es trobava prevista en el document on es descrivia el compromís previ que condicionava l'acció posteriorment desenvolupada, ja que, la campanya estava prevista per a un àmbit nacional i autonòmic. Addicionalment, ha de tindre's en compte que es va utilitzar per a l'adjudicació del contracte el mateix criteri com un criteri de valoració de la solvència tècnica i alhora com un criteri d'adjudicació, la qual cosa no resulta admissible.
3. En les instruccions internes de contractació, aprovades al gener de 2017, s'estableix que els requisits de solvència tècnica que regiran la contractació de l'ens estaran alineats amb allò establert a l'article 78 del Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel qual s'aprova el Text Refós de la Llei de Contractes del Sector Públic. En conseqüència, no resultava adequat en el cas analitzat la utilització d'un dels criteris de solvència tècnica o professional aplicat.
4. La fixació incorrecta d'un determinat i concret criteri de solvència, conduïa necessàriament al fet que en



la pràctica tan sols existira un únic adjudicatari possible per al contracte, amb la qual cosa, l'establiment d'eixe requisit va tindre com a conseqüència que es limitara excessivament la concurrència i que existira una discriminació respecte a altres possibles oferents sense existir una causa que així ho justificara.

5. Respecte a l'obligació d'abstindre's per part del director general en relació amb l'adjudicació del contracte analitzat, no resulta factible aplicar el que es preveu en l'article 6 de la Llei 8/2016, de 28 d'octubre, de la Generalitat d'Incompatibilitats i Conflictes d'Interessos de Persones amb Càrrecs Públics no Electes, ja que aquesta norma no fa referència expressa a les situacions en les quals el possible conflicte d'interés es produeix amb dues societats filials diferents que pertanyen al mateix grup empresarial i per tant, tractant-se de l'aplicació d'un règim sancionador i limitatiu, no és procedent realitzar una interpretació extensiva del tipus infractor.

6. D'altra banda, l'article 29.2.d) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, en combinació amb el que es preveu en l'article 23 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de Règim Jurídic del Sector Públic, estableix un termini màxim de dos anys per a abstindre's i en el cas que ens ocupa aquest termini s'hauria sobrepassat àmpliament.

7. Segons l'article 26 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana, les persones compreses en el seu àmbit d'aplicació estaran obligades al fidel exercici de la seua funció, càrrec o lloc de treball i a la gestió dels interessos públics que els estiguen encomanats, amb imparcialitat respecte als interessos privats afectats i actuaran amb igualtat en el tracte i sense discriminacions de cap tipus en l'exercici de les seues funcions. A més l'article 26 de la Llei 19/2013, en la seua lletra b), punt 5 estableix que, les persones subjectes a aquesta llei no s'implicaran en situacions, activitats o interessos incompatibles amb les seues funcions i s'abstindran d'intervindre en els assumptes on concórrega alguna causa que pugua afectar la seua objectivitat. Per tant, podria valorar-se l'aplicació en aquest cas de la infracció disciplinària lleu continguda a l'article 29.3.b) de la Llei 19/2013 per l'incompliment dels principis d'actuació.

## **RECOMANACIONS**

1. L'òrgan de contractació hauria de valorar amb més rigor els avantatges o desavantatges que presenta la contractació d'una campanya amb una agència de mitjans enfront de la contractació amb un o més mitjans de comunicació directament. L'empresa ha de mesurar les seues possibilitats tenint en compte, la dotació de personal de què disposa per a dissenyar i posteriorment gestionar els múltiples contractes i lots que poden generar-se, al que s'ha d'afegir la dificultat de realitzar el seguiment posterior.

És necessari que el disseny del pla de mitjans del que sorgeix la contractació posterior permeta el compliment de la normativa de contractació, de la doctrina existent sobre la mateixa i, com no, de les pròpies instruccions de contractació de l'ens aprovades per l'Advocacia de la Generalitat.

2. En els procediments de contractació realitzats han de subjectar-se als criteris previstos perquè s'acredite la solvència de l'empresa per a executar la prestació tal com vénen continguts en les seues pròpies instruccions de contractació evitant que es pugua produir una discriminació com a conseqüència de l'establiment de criteris de solvència excessivament restrictius.

3. Que, en el futur, s'agilitze la publicació de les modificacions admissibles en els plecs en la plataforma de



contractació.

4. Que s'incoe procediment en relació a la possible comissió d'una falta lleu.

5. Que es considere per part de l'entitat introduir en les instruccions internes de contractació mecanismes que puguin advertir de la possible existència de conflictes d'interés i mesures per a poder previndre'ls i evitar-los.