

RESOLUCIÓN 3/2022 – LICITACIÓN REHABILITACIÓN OFICINA CENTRAL DE EMPREGO DE LUGO 2

En Pleno..

D. Ignacio López-Chaves Castro, presidente

D. Daniel Neira Barral, secretario/vogal

D^a. María Teresa Cancelo Márquez, vogal

Santiago de Compostela, 25 de novembro de 2022

A Comisión Galega da Competencia (CGC) coa composición arriba indicada e sendo relatora D^a. María Teresa Cancelo Márquez, dita a presente Resolución en relación co *Expediente S 4/2020 Licitación rehabilitación oficina central de Lugo 2* aberto por mor da comunicación remitida con data 24.02.2020 pola Secretaría Xeral Técnica da, por aquel entón, Consellería de Economía, Emprego e Industria da Xunta de Galicia (na actualidade, Vicepresidencia Primeira e Consellería de Economía, Industria e Innovación), por posibles prácticas prohibidas pola Lei 15/2007, do 3 de xullo, de Defensa da Competencia con relación ao expediente de contratación pública identificado como "Obra de rehabilitación de edificio para a nova oficina central de emprego de Lugo 2019_016_SXT_OPL".



1.- ANTECEDENTES DE FEITO.

Primeiro. - Con data 24.02.2020, a Secretaría Xeral Técnica da, por aquel entón, Consellería de Economía, Emprego e Industria da Xunta de Galicia (na actualidade, Vicepresidencia Primeira e Consellería de Economía, Industria e Innovación), remitiu a esta Comisión Galega da Competencia (CGC) unha comunicación, para os efectos do disposto nos artigos 132.3 e 150.1 da Lei 9/2017, do 8 de novembro, de Contratos do Sector Público (LCSP) pola que se traspoñen ao ordenamento xurídico español das Directivas do Parlamento Europeo e do Consello nº 2014.23.UE, do 26 de febreiro de 2014 e do artigo 23.2 da Lei 14/2013, do 26 de decembro, de racionalización de sector público autonómico, ao apreciar indicios de posibles condutas prohibidas pola Lei 15/2007, do 3 de xullo, de Defensa da Competencia (LDC) por parte das empresas OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO, S.L. e a UTE PRADO LAMEIRO S.L. – ATCON, S.L., en relación co expediente de contratación pública identificado como "Obra de rehabilitación de edificio para a nova oficina central de emprego de Lugo 2019_016_SXT_OPL".

Segundo. – Á vista da citada comunicación, con data 17.02.2022, a Subdirección de Investigación da CGC (en diante, «SUBDIC»), unha vez verificada a asignación da investigación e desenvolta a Información Reservada (IR) pertinente, acordou incoar o expediente sancionador, identificado como S 4/2020 *Licitación rehabilitación oficina central de Lugo 2*, contra as mercantís OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO, S.L. e a UTE PRADO LAMEIRO S.L. – ATCON, S.L., ao apreciarse a existencia de indicios racionais dunha posible conduta prohibida polos artigos 1 ou 3 LDC, atribuíbles ás referidas empresas.

Terceiro. - Con data 18.05.2022, a representación legal de OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO, S.L. presentou alegacións ao citado acordo de incoación, manifestando a súa plena vontade de colaboración coa SUBDIC e solicitando o inicio de tramitación das actuacións para unha posible Terminación Convencional



(TC) do citado expediente sancionador, ofrecendo a seguinte proposta inicial de compromisos:

"A) Implantación dun programa de cumprimento normativo desde o punto de vista do dereito da competencia que teña entre os seus contidos, por exemplo, os seguintes:

- *Formar na cultura da libre competencia aos órganos que tomen as decisións estratéxicas da empresa, aos directivos e aos empregados;*
- *Detectar con rapidez as posibles condutas restritivas da competencia que puidesen darse ao redor da empresa; e*
- *Establecer medidas correctoras.*

B) Publicar na Web da empresa unha mención explícita á posible resolución de terminación convencional do presente expediente nos termos que se expresen na súa resolución.

C) Remitir o citado expediente e/ou a resolución do mesmo á Asociación de Construtores de Ourense (ACO) así como á Federación Galega da Construción (FGC) para o seu coñecemento e coñecemento dos seus asociados.

D) Calquera outra acción que se poida adoptar no seo desta Comisión en canto a un posible programa de cumprimento".

Cuarto. – Con data 25.05.2022, a SUBDIC acepta iniciar a tramitación da posible terminación convencional do expediente, acorda a suspensión do prazo máximo para ditar resolución e efectúa unha contraproposta de compromisos ao obxecto de salvagardar os intereses que esixe o artigo 52 LDC que melloraría, ao seu xuízo, as propostas presentadas por OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO, S.L., e que son:

1. Respecto do “programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia”, a SUBDIC, propón que no prazo de dous meses desde a resolución que, no seu caso adopte o Pleno da Comisión Galega da Competencia, deberase presentar un “Proxecto de programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia” que deberá executarse no prazo de doce meses posteriores á presentación do devandito proxecto ante a SUBDIC.
2. Respecto á proposta da publicación na web corporativa das empresas, a SUBDIC entende que debe publicarse a versión íntegra da Resolución que no seu caso dite o Pleno, na páxina principal e lugar visible. Dita publicación deberá estar na referida páxina web dentro do mes seguinte á data en que se dite a Resolución, e comunicarllo no devandito prazo á SUBDIC, permanecendo visible nas condicións indicadas, durante polo menos dous anos.
3. Respecto á remisión ás asociacións propostas, a SUBDIC propón a remisión de copia da citada Resolución que adopte o Pleno da Comisión Galega da Competencia, solicitando de conséntelas a súa análise do seu órgano de dirección con remisión a todos os asociados.

Quinto. - Con data 08.06.2022, a mercantil ACTIVIDADES CONSTRUCCIONES Y VOLADURAS, S.L., presenta as seguintes alegacións:

“Co número CUARTO da citada resolución matízase, respecto á proposta presentada por OBRAS Y SERVICIOS GOMEZ CRESPO, S.L., pola citada SUBDIC que:

1. *Respecto do “programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia, esta SUBDIC propón que no prazo máximo de dous (2) MESES desde a resolución que, no seu caso adopte o Pleno da Comisión Galega da*

*Competencia, deberase presentar un “**Proxecto de programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia**” que deberá executarse no prazo de doce (12) meses posteriores á presentación do devandito proxecto ante esta SUBDIC.*

2. *Respecto á proposta da **publicación na web corporativa das empresas**, esta SUBDIC entende que debe publicarse a versión íntegra da Resolución que no seu caso dite o Pleno, na páxina principal e lugar visible. Dita publicación deberá estar na referida páxina web dentro do mes seguinte á data en que se dite a Resolución, e comunicarllo no devandito prazo a esta SUBDIC, permanecendo visible nas condicións indicadas, durante polo menos dúas (2) anos.*
3. *Respecto á **remisión ás asociacións propostas**, esta SUBDIC propón: Deberá remitirse copia da citada Resolución que no seu caso adopte o Pleno, solicitando das mesmas a súa análise o seu órgano de dirección con remisión a todos os seus asociados.*

*Que esta parte mostra a súa conformidade con respecto das propostas por OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO, SL. na súa totalidade aínda que ha de terse presente, respecto do “**programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia**”, que ATCON é unha pequena empresa respecto da que establecer un programa de COMPLIANCE pode resultar desmesuradamente onerosa polo que, de estimarse esta petición, podería articularse calquera outra medida alternativa de similar eficacia menos gravosa para a Sociedade que, dado o seu volume de facturación, apenas pode xustificar o establecemento dos órganos que conleva o devandito programa de cumprimento.*

Por todo o cal,

SOLICITA DESA COMISIÓN téñanse por formuladas as presentes alegacións.”

Sexto. – Con data 09.06.2022, a empresa PRADO LAMEIRO, S.L., remite escrito de contestación á terminación convencional proposta:

“Que, foille notificado o acordo de inicio das actuacións de terminación convencional e suspensión do procedemento sancionador ditado dentro do expediente arriba referenciado.

Que, no prazo conferido para o efecto, vimos mostrar a conformidade coa proposta presentada polas mercantil OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO S.L., así como polas apreciacións formuladas por esta SUBDIC á que agora nos diriximos, coa única condición de solicitar, mediante o presente escrito, a ampliación dun MES sobre os dous (2) meses concedidos para a presentación do “Proxecto de programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia”.

Polo exposto,

SOLICITO que teña presentado este escrito, admítalo e, na súa virtude, teña por mostrada conformidade coa proposta presentada polas mercantil OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO S.L., así como as apreciacións formuladas por esta SUBDIC á que agora nos diriximos, tendo a ben conceder a ampliación dun MES sobre os dous (2) establecidos para a presentación do “Proxecto de programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia”.

Sétimo. – Con data 21.06.2022 a SUBDIC remite aos interesados a seguinte proposta de compromisos que considera definitivos, para os efectos do esixido polo artigo 52 LDC:

“1. Remisión a esta SUBDIC, no prazo dun mes, desde que, no seu caso, o Pleno dite a súa resolución aceptando a Terminación Convencional, dunha declaración asinada polo máximo representante de cada unha das empresas (no seu caso, adoptado por acordo do Órgano de administración), na que se manifeste de forma expresa o compromiso da empresa coa normativa de Competencia.



2. *Elaboración dun “programa de cumprimentos en materia de Defensa da Competencia”, que recolla os ilícitos antitrust tipificados na normativa de Competencia, que sexa crible e capaz de dar solución aos problemas que neste ámbito poidan presentar ás empresas, adaptando ás súas específicas características e dimensións. Así esta SUBDIC propón que no prazo máximo de tres (3) MESES desde a resolución que, no seu caso adopte o Pleno da Comisión Galega da Competencia, deberase presentar un “Proxecto de programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia” que deberá executarse no prazo de doce (12) meses posteriores á presentación do devandito proxecto ante esta SUBDIC.*

3. *Publicación na web corporativa de cada unha das empresas da versión íntegra da Resolución que no seu caso dite o Pleno, na páxina principal e lugar visible. Dita publicación deberá estar na referida páxina web dentro do mes seguinte á data en que se dite a Resolución, e comunicarllo no devandito prazo a esta SUBDIC, permanecendo visible nas condicións indicadas, durante polo menos dous (2) anos.*

4. *Remisión dunha copia da citada Resolución que no seu caso adopte o Pleno no prazo dun mes desde a súa notificación, ás asociacións profesionais á que cada unha das empresas pertenza, coa indicación de que sexa analizada polo seu Órgano de dirección, para que traslade a súa valoración xunto, no seu caso, con copia da Resolución a todos os seus asociados. Do conxunto destas remisións, darase constancia a esta SUBDIC no mes posterior ao seu envío”.*

Oitavo. – Con data 04.07.2022, PRADO LAMEIRO, S.L. remite escrito de contestación e aceptación da proposta final de Terminación Convencional correspondente ao expediente S 4/2020:

*“*****, maior de idade, con DNI *****, en nome e representación do mercantil PRADO LAMEIRO S.L, con CIF B-32.241.432, e domicilio a efectos de notificacións ***** e correo electrónico *****”, ante esta Subdirección de Investigación comparece e DI:*



Que lle foi notificada proposta final de terminación convencional e suspensión do procedemento sancionador ditada dentro do expediente arriba referenciado.

Que, no prazo conferido para o efecto, vimos mostrar, de forma clara e determinante, a nosa conformidade coa mesma.

Polo exposto,

SOLICITO que teña presentado este escrito, admítao e, na súa virtude, teña por mostrada, de forma clara e determinante, conformidade do mercantil PRADO LAMEIRO S.L. sobre a proposta definitiva remitida por esta SUBDIC, para os efectos oportunos”.

Noveno. – Con data 04.07.2022, OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO, S.L., remite escrito de contestación e aceptación da Terminación Convencional final, proposta pola SUBDIC e con relación ao expediente S 4/2020:

*“***** , maior de idade, con DNI ***** , en nome e representación das mercantil OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO S.L., con CIF B-32021487 e domicilio a efectos de notificacións en ***** , comparece e DI:*

Que lle foi notificada proposta final de terminación convencional e suspensión do procedemento sancionador ditada dentro do expediente S 4.2020. Licitación rehabilitación oficina central de emprego de Lugo.

Que, dentro do prazo de dez días outorgado, vimos mostrar, de forma clara e determinante, a nosa conformidade coa mesma.

Polo exposto,

SOLICITO que teña presentado este escrito, admítao e, na súa virtude, teña por mostrada, de forma clara e determinante, conformidade das mercantil

OBRAS E SERVIZOS GÓMEZ CRESPO S.L. sobre a proposta definitiva remitida por esta SUBDIC, para os efectos oportunos”.

Décimo. – Con data 06.07.2022, ACTIVIDADES CONSTRUCCIÓN Y VOLADURAS, S.L., presenta a aceptación á Terminación Convencional do Expediente S 4/2022.

*“*****”, en nome e representación de ACTIVIDADES **CONSTRUCCIÓN Y VOLADURAS, S.L. NIF B32316226 con domicilio a efectos de notificacións en *******, como ten acreditado ante a COMISIÓN GALEGA DA COMPETENCIA, mediante poder que acompaño, comparece e como mellor proceda en Dereito DI:*

Que se lle notificou PROPOSTA FINAL DE TERMINACIÓN CONVENCIONAL E SUSPENSIÓN DO PROCEDEMENTO SANCIONADOR obxecto do procedemento.

Que se requiriu a esta parte a fin de que manifeste de maneira clara e terminante a conformidade ou desconformidade coa proposta consistente en:

1. Remisión a esta SUBDIC, no prazo dun mes, desde que, no seu caso, o Pleno dite a súa resolución aceptando a Terminación Convencional, dunha declaración asinada polo máximo representante de cada unha das empresas (no seu caso, adoptado por acordo do Órgano de administración), na que se manifeste de forma expresa o compromiso da empresa coa normativa de Competencia.

2. Elaboración dun “programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia”, que recolla os ilícitos antitrust tipificados na normativa de Competencia, que sexa crible e capaz de dar solución aos problemas que neste ámbito poidan presentar ás empresas, adaptado ás súas específicas características e dimensións. Así esta SUBDIC propón que no prazo máximo de tres (3) MESES desde a resolución que, no seu caso adopte o Pleno da

Comisión Galega da Competencia, deberase presentar un "Proxecto de programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia" que deberá executarse no prazo de doce (12) meses posteriores á presentación do devandito proxecto ante esta SUBDIC.

3. Publicación na web corporativa de cada unha das empresas da versión íntegra da Resolución que no seu caso dite o Pleno, na páxina principal e lugar visible. Dita publicación deberá estar na referida páxina web dentro do mes seguinte á data en que se dite a Resolución, e comunicarllo no devandito prazo a esta SUBDIC, permanecendo visible nas condicións indicadas, durante polo menos dúas (2) anos.

4. Remisión dunha copia da citada Resolución que no seu caso adopte o Pleno no prazo dun mes desde a súa notificación, ás asociacións profesionais á que cada unha das empresas pertenza, coa indicación de que sexa analizada polo seu Órgano de dirección, para que traslade a súa valoración xunto, no seu caso, con copia da Resolución a todos os seus asociados. Do conxunto destas remisións, darase constancia a esta SUBDIC no mes posterior ao seu envío.

De conformidade co requirido.

Por todo o cal,

SOLICITA DESA COMISIÓN téñanse por manifestada a CONFORMIDADE de ACTIVIDADES CONSTRUCCIÓNS Y VOLADURAS, S.L. NIF B32316226 COA PROPOSTA ANTES TRANSCRITA."

Undécimo. - Tras examinar as propostas presentadas e valorarse as contrapropostas remitidas pola SUBDIC e as empresas interesadas, finalmente chegouse a un acordo sobre os compromisos que, asumidos por todas as empresas obxecto do presente expediente, cumpren, a xuízo da SUBDIC, as esixencias do artigo 52 LDC.

Duodécimo. - Para a súa efectividade, os compromisos deberán ser aprobados pola Comisión Galega da Competencia e incorporados á Resolución que poña fin ao procedemento, momento tras o cal serán vinculantes (art. 52 LDC).

Décimo terceiro. - Para garantir o cumprimento dos compromisos, a Subdirección de Investigación exercerá as funcións de vixilancia, ao amparo do disposto no artigo 41 LDC.

Décimo cuarto. - Con data 25.11.2022 o Pleno reuniuse para deliberar e aprobar esta Resolución.

Décimo quinto. - Son partes interesadas no expediente:

- a) Orixe do presente expediente sancionador. O presente expediente iniciouse a instancia da Secretaría Xeral Técnica da, por aquel entón, Consellería de Economía, Emprego e Industria da Xunta de Galicia (na actualidade Vicepresidencia Primeira e Consellería de Economía, Industria e Innovación) en relación co expediente de contratación pública identificado como "Obra de rehabilitación de edificio para a nova oficina central de emprego de Lugo 2019_016_SXT_OPL".
- b) Empresas denunciadas:
 - OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO, S.L., B32021487
 - UTE das empresas PRADO LAMEIRO, S.L., B32241432
 - ACTIVIDADES CONSTRUCCIÓN Y VOLADURAS (ATCON), S.L., B32316226.

2. MARCO NORMATIVO

Primeiro. – No que se refire á competencia da Comisión Galega da Competencia, segundo o artigo 26 do Decreto 118/2016, do 4 de agosto, polo que se crea o Instituto Gallego do Consumo e da Competencia e apróbanse os seus estatutos:

“1. A Comisión Galega da Competencia, como órgano colexiado independente, adscrito ao Instituto Gallego do Consumo e da Competencia, será a encargada, de acordo con a norma reguladora do Instituto Gallego do Consumo e da Competencia, destes estatutos e demais normativa, da aplicación na Comunidade Autónoma de Galicia da Lei 15/2007, do 3 de xullo, de defensa da competencia, segundo os criterios establecidos pola Lei 1/2002, de coordinación de competencias entre o Estado e as comunidades autónomas en materia de defensa da competencia.

2. Correspóndenlle á Comisión Galega da Competencia as seguintes funcións:

a) Instruír e resolver expedientes sobre condutas prohibidas pola Lei de defensa da competencia e de control de axudas públicas (...).”

Segundo. – Pola súa banda, o artigo 36, dos mesmos estatutos (Decreto 118/2016, do 4 de agosto), establece:

“1. A Subdirección Xeral de Investigación é a unidade encargada da instrución dos expedientes previstos neste decreto na materia de defensa da competencia.

2. En particular, a Subdirección Xeral de Investigación é a unidade competente para:

a) Instruír e elevar a correspondente proposta de resolución dos expedientes sobre condutas restritivas da competencia prohibidas polos artigos 1, 2 e 3 da Lei 15/2007, do 3 de xullo, de defensa da competencia, conforme os procedementos establecidos na Lei 15/2007,

de defensa da competencia, e no regulamento aprobado polo Real decreto 261/2008, do 22 de febreiro, ou na normativa que os substitúa.

b) Resolver sobre as cuestións incidentais que poidan suscitarse no marco da instrución deses expedientes.”

Terceiro. – No relativo á regulación substantiva e procedemental, debe citarse respectivamente respecto da primeira o artigo 1 da LDC e respecto da segunda as previsións relativas á Terminación Convencional, debéndose terse en conta o que se recolle nos artigos 52 LDC e 39 LDC, así como a Comunicación sobre terminación convencional de expedientes sancionadores, adoptada en decembro de 2013 pola Comisión Nacional da Competencia (CNC), precedente da actual CNMC.

O tenor literal do artigo 1 LDC é o seguinte:

“1. Prohíbese todo acordo, decisión ou recomendación colectiva, ou práctica concertada ou conscientemente paralela, que teña por obxecto, produza ou poida producir o efecto de impedir, restrinxir ou falsear a competencia en todo ou parte do mercado nacional e, en particular, os que consistan en:

- a) A fixación, de forma directa ou indirecta, de prezos ou doutras condicións comerciais ou de servizo.*
- b) A limitación ou o control da produción, a distribución, o desenvolvemento técnico ou os investimentos.*
- c) A repartición do mercado ou das fontes de aprovisionamento.*
- d) A aplicación, nas relacións comerciais ou de servizo, de condicións desiguais para prestacións equivalentes que coloquen a uns competidores en situación desvantajosa fronte a outros.*
- e) A subordinación da celebración de contratos á aceptación de prestacións suplementarias que, pola súa natureza ou conforme os usos de comercio, non garden relación co obxecto de tales contratos.*

2. Son nulos de pleno dereito os acordos, decisións e recomendacións que, estando prohibidos en virtude do disposto no apartado 1, non estean amparados polas exencións previstas na presente Lei.

3. A prohibición do apartado 1 non se aplicará aos acordos, decisións, recomendacións e prácticas que contribúan a mellorar a produción ou a comercialización e distribución de bens e servizos ou a promover o progreso técnico ou económico, sen que sexa necesaria decisión previa algunha para ese efecto, sempre que:

- a) Permitan aos consumidores ou usuarios participar de forma equitativa das súas vantaxes.*
- b) Non impoñan ás empresas interesadas restricións que non sexan indispensables para a consecución daqueles obxectivos, e*
- c) Non consintan ás empresas partícipes a posibilidade de eliminar a competencia respecto de unha parte substancial dos produtos ou servizos contemplados.*

4. A prohibición do apartado 1 non se aplicará aos acordos, decisións, ou recomendacións colectivas, ou prácticas concertadas ou conscientemente paralelas que cumpran as disposicións establecidas nos Regulamentos Comunitarios relativos á aplicación do apartado 3 do artigo 81 da Tratado CE a determinadas categorías de acordos, decisións de asociacións de empresa e prácticas concertadas, mesmo cando as correspondentes condutas non poidan afectar o comercio entre os Estados membros da UE.

5. Así mesmo, o Goberno poderá declarar mediante Real Decreto a aplicación do apartado 3 do presente artigo a determinadas categorías de condutas, previo informe do Consello de Defensa da Competencia e da Comisión Nacional da Competencia.”

Cuarto. – Conforme ao artigo 52 da LDC, relativo á Terminación Convencional:

“1. O Consello da Comisión Nacional da Competencia, a proposta da Dirección de Investigación, poderá resolver a terminación do procedemento sancionador en materia de acordos e prácticas prohibidas cando os presuntos infractores propoñan compromisos que resolvan os efectos sobre a competencia derivados das condutas obxecto do expediente e quede garantido suficientemente o interese público.

2. Os compromisos serán vinculantes e fornecerán plenos efectos unha vez incorporados á resolución que poña fin ao procedemento.

3. A terminación do procedemento nos termos establecidos neste artigo non poderá acordarse unha vez elevado o informe proposta previsto no artigo 50.4.”

Quinto. – Pola súa banda, no artigo 39 do Real Decreto 261/2008, do 22 de febreiro, polo que se aproba o Regulamento de Defensa da Competencia (RDC), recolle a Terminación Convencional dos procedementos sancionadores:

“1. De conformidade co artigo 52 da Lei 15/2007, do 3 de xullo, en calquera momento do procedemento previo á elevación do informe proposta previsto no artigo 50.4 da Lei 15/2007, do 3 de xullo, a Dirección de Investigación poderá acordar, a proposta dos presuntos autores das condutas prohibidas, o inicio das actuacións tendentes á terminación convencional dun procedemento sancionador en materia de acordos e prácticas prohibidas. Este acordo de inicio da terminación convencional será notificado aos interesados, indicándose se queda suspendido o cómputo do prazo máximo do procedemento ata a conclusión da terminación convencional.

2. Os presuntos infractores presentarán a súa proposta de compromisos ante a Dirección de Investigación no prazo que esta fixe no acordo de iniciación da terminación convencional, que non poderá ser superior a tres meses. Dita

proposta será trasladada ao Consello da Comisión Nacional da Competencia para o seu coñecemento.

3. Se os presuntos infractores non presentasen os compromisos no prazo sinalado pola Dirección de Investigación teráselles por desistidos da súa petición de terminación convencional, continuándose a tramitación do procedemento sancionador. Así mesmo, entenderase que os presuntos infractores desisten da súa petición se, unha vez presentados os compromisos ante a Dirección de Investigación e considerando esta que os mesmos non resolven adecuadamente os efectos sobre a competencia derivados das condutas obxecto do expediente ou non garanten suficientemente o interese público, os presuntos infractores non presentasen, no prazo establecido para ese efecto pola Dirección de Investigación, novos compromisos que, a xuízo desta, resolvan os problemas detectados.

4. A proposta de compromisos será remitida pola Dirección de Investigación aos demais interesados co fin de que poidan aducir, no prazo que se sinale, cantas alegacións crean convenientes.

5. A Dirección de Investigación elevará ao Consello da Comisión Nacional da Competencia a proposta de terminación convencional para a súa adopción e incorporación á resolución que poña fin ao procedemento. Recibida a proposta de terminación convencional e, no seu caso, informada a Comisión Europea de acordo con o previsto no artigo 11.4 do Regulamento (CE) n.º 1/2003 do Consello, do 16 de decembro de 2002, relativo á aplicación das normas sobre competencia previstas nos artigos 81 e 82 do Tratado, o Consello da Comisión Nacional da Competencia poderá:

- a) Resolver o expediente sancionador por terminación convencional, estimando adecuados os compromisos presentados.*
- b) Resolver que os compromisos presentados non resolven adecuadamente os efectos sobre a competencia derivados das condutas obxecto do expediente ou non garanten suficientemente o*

interese público, nese caso, poderá conceder un prazo para que os presuntos infractores presenten ante o Consello da Comisión Nacional da Competencia novos compromisos que resolvan os problemas detectados. Se, transcorrido este prazo, os presuntos infractores non presentasen novos compromisos, teráselles por desistidos da súa petición e o Consello da Comisión Nacional da Competencia instará da Dirección de Investigación a continuación do procedemento sancionador.

6. A resolución que poña fin ao procedemento mediante a terminación convencional establecerá como contido mínimo:

- a) a identificación das partes que resulten obrigadas polos compromisos,*
- b) o ámbito persoal, territorial e temporal dos compromisos,*
- c) o obxecto dos compromisos e o seu alcance, e*
- d) o réxime de vixilancia do cumprimento dos compromisos.*

7. O incumprimento da resolución que poña final procedemento mediante a terminación convencional terá a consideración de infracción moi grave de acordo co establecido no artigo 62.4.c) da Lei 15/2007, do 3 de xullo, podendo determinar, así mesmo, a imposición de multas coercitivas de acordo co establecido no artigo 67 da Lei de Defensa da Competencia e no artigo 21 do presente Regulamento, así como, no seu caso, a apertura dun expediente sancionador por infracción dos artigos 1, 2 ó 3 da Lei 15/2007, do 3 de xullo.”

Quinto. – Polo que se refire á aplicación da citada Comunicación da CNMC sobre terminación convencional, remitímonos ao seu contido¹ e ao que respecta da súa interpretación matiza a Sentenza do Tribunal Superior de Galicia (Sala do contencioso administrativo, Sección 1ª) do 27 de xaneiro de 2016.

¹ https://www.hacienda.gob.es/docleyes/defensa_competencia/ia8_terminaci%C3%B3n_%20convencional.htm

3. FUNDAMENTOS DE DEREITO

Obxecto do expediente

Primeiro. - Dentro das funcións de resolución atribuídas ao Pleno da CGC, o artigo 52.1 da LDC dispón que este poderá resolver, por proposta da Subdirección de Investigación, a terminación convencional do procedemento sancionador incoado cando os presuntos infractores propoñan compromisos que resolvan os efectos sobre a competencia derivados das condutas obxecto do expediente e quede suficientemente garantido o interese público.

Segundo. - Neste caso, a conduta obxecto do expediente sancionador suscitouse con motivo de presuntas prácticas restritivas da competencia prohibidas polo art. 1 LDC, ao detectarse condutas colusorias, pola presentación de idénticas ofertas técnicas no procedemento de licitación pública xa referenciado.

Terceiro. - Tras examinar as propostas presentadas e valorarse as contrapropostas remitidas pola SUBDIC e as empresas interesadas, finalmente chegouse a un acordo sobre os compromisos que, asumidos por todas as empresas obxecto do presente expediente, cumpren as esixencias do artigo 52 LDC.

Valoración preliminar da conduta imputada aos denunciados.

Primeiro. - En virtude de acordo da Subdirección de Investigación (SUBDIR) da Comisión Galega da Competencia de data 17.02.2022, acordouse incoar un expediente sancionador identificado como «S 4/2020, Licitación rehabilitación oficina central de emprego de Lugo» contra as empresas: OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO, S.L. e a UTE PRADO LAMEIRO, S.L. –ACTIVIDADES

CONSTRUCIÓNS Y VOLADURAS (ATCON), S.L.; por presuntas prácticas restritivas da competencia prohibida polo artigo 1 e, no seu caso artigo 3, da LDC por presentar ofertas técnicas idénticas presentadas no Expediente de contratación pública, Expte 2019_016_SXT_OPL, correspondente á “Obra de rehabilitación do edificio para a nova oficina central de emprego de Lugo”, información remitida pola Secretaría Xeral Técnica da, por aquel entón, Consellería de Economía, Emprego e Industria da Xunta de Galicia (na actualidade, Vicepresidencia Primeira e Consellería de Economía, Industria e Innovación).

Segundo. – A representación legal de OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO, S.L., presentou alegacións ao acordo de incoación do citado acordo de incoación, manifestando a súa plena vontade de colaboración coa SUBDIC e solicitando o inicio da tramitación das actuacións para unha posible Terminación Convencional do expediente sancionador, ofrecendo unha proposta inicial de compromisos. Tras sucesivos trámites e negociacións con data 21.06.2022 a SUBDIC remite aos interesados proposta de compromisos que considera definitivos, para os efectos do esixido polo artigo 52 LDC. Dita proposta foi aceptada por OBRAS Y SERVICIOS GOMEZ CRESPO, S.L., PRADO LAMEIRO e ACTIVIDADES CONSTRUCCIÓN Y VOLADURAS (ATCON)

Terceiro.- O Pleno do CGC comparte a valoración que efectúa a SUBDIR sobre os compromisos ofrecidos polos denunciados con obxecto de promover niveis aceptables de competencia no mercado de referencia, entendendo así mesmo que o seu coñecemento público e difusión poderá ter efectos beneficiosos cara á xeneralización da conciencia nese sector de cales son as boas e as malas prácticas e das graves consecuencias que estas últimas teñen, non só para o funcionamento do mercado en detrimento do desexable e posible benestar dos consumidores, senón para as propias empresas infractoras, calquera que sexa o seu tamaño, que terán que afrontar expedientes sancionadores coa imposición de importantes sancións económicas. Comparte tamén o Pleno a valoración do feito innovador que supón os compromisos presentados polas empresas no seu sector que non só



inclúe o deber de absterse de prácticas anticompetitivas senón tamén de denunciar todas aquelas que poidan coñecer acolléndose, no seu caso, ao programa de clemencia.

Cuarto. - O Pleno comparte o criterio da Subdirección de Investigación dos valores que engaden ás empresas e ao sector o adoptar un programa de cumprimento antitrust, nun sector tan relevante para a actividade económica de Galicia.

Quinto. - O Pleno tamén é consciente da importancia que o cumprimento da lexislación en materia de defensa da competencia ten no ámbito da contratación pública, e a experiencia acredita que son numerosos os expedientes que esta CGC coñece relacionados con ese ámbito. Por iso é necesario que as boas prácticas en materia de competencia cúmplanse por empresas que participan nas devanditas licitacións públicas. Así mesmo, o respecto á normativa antitrust debe de ser aplicada polos operadores económicos tamén cando ofrezan directamente os seus bens e servizos a consumidores finais. Todo iso só será posible desde o coñecemento e concienciación deste necesario respecto á lexislación de competencia entre todos os operadores de todos os sectores, é especial no da construción. Por iso valórase positivamente a divulgación e difusión desta Resolución entre as asociacións profesionais á que as empresas obxecto deste expediente son partícipes.

Sexto. - Este Pleno tamén comparte o criterio da SUBDIR no sentido de que os compromisos alcanzados polas denunciadas son suficientes para resolver os efectos sobre a competencia derivados das condutas obxecto do expediente e para garantir o interese público .

Valoración dos compromisos presentados pola denunciada para restablecer os niveis de competencia efectiva no mercado



Primeiro. - O artigo 52 da LDC dispón que os compromisos presentados polas partes deben ser aptos para: a) resolver os efectos sobre a competencia derivados das condutas obxecto do expediente; e b) garantir suficientemente o interese público. Para estes efectos, a Comunicación da Comisión Nacional da Competencia sobre terminación convencional de expedientes sancionadores afirma que debe valorarse se os compromisos presentados efectivamente resolven de modo claro e inequívoco os problemas de competencia detectados; poidan poñerse en práctica de modo rápido e efectivo; e a vixilancia do seu cumprimento e de que a súa efectividade é viable.

Segundo. - A proposta de compromisos presentada polas denunciadas, froito da intensa negociación mantida coas partes pola SUBDIR a cuxos requirimentos responde afirmativamente as denunciadas.

Devanditos compromisos e condicións de cumprimento son os seguintes:

1. Remisión á SUBDIC, no prazo dun mes, desde que, no seu caso, o Pleno dite a súa resolución aceptando a Terminación Convencional, dunha declaración asinada polo máximo representante de cada unha das empresas (no seu caso, adoptado por acordo do Órgano de administración), na que se manifeste de forma expresa o compromiso da empresa coa normativa de Competencia.
2. Elaboración dun “programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia”, que recolla os ilícitos antitrust tipificados na normativa de Competencia, que sexa crible e capaz de dar solución aos problemas que neste ámbito poidan presentar ás empresas, adaptado ás súas específicas características e dimensións. Así esta SUBDIC propón que no prazo máximo de tres (3) MESES desde a resolución que, no seu caso adopte o Pleno da Comisión Galega da Competencia, deberase presentar un “Proxecto de programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia” que



deberá executarse no prazo de doce (12) meses posteriores á presentación do devandito proxecto ante a SUBDIC.

3. Publicación na web corporativa de cada unha das empresas da versión íntegra da Resolución que no seu caso dite o Pleno, na páxina principal e lugar visible. Dita publicación deberá estar na referida páxina web dentro do mes seguinte á data en que se dite a Resolución, e comunicarllo no devandito prazo á SUBDIC, permanecendo visible nas condicións indicadas, durante polo menos dous (2) anos.

4. Remisión dunha copia da citada Resolución que no seu caso adopte o Pleno no prazo dun mes desde a súa notificación, ás asociacións profesionais á que cada unha das empresas pertenza, coa indicación de que sexa analizada polo seu Órgano de dirección, para que traslade a súa valoración xunto, no seu caso, con copia da Resolución a todos os seus asociados. Do conxunto destas remisións, darase constancia á SUBDIC no mes posterior ao seu envío.

A xuízo do Pleno do CGC, estes compromisos eliminan os efectos restritivos da competencia no mercado de referencia, garantindo o interese público.

En virtude de todo o anterior, o Pleno do CGC coa composición recollida ao principio, vistos os preceptos citados e os demais de xeral aplicación,

4. RESOLVE

Primeiro. - Declarar e aprobar a Terminación Convencional do Expediente sancionador S 4/2020 Licitación rehabilitación oficina central de emprego de Lugo, por considerar adecuados, suficientes e vinculantes os compromisos presentados e concretados na proposta de terminación convencional que acompaña esta Resolución en anexo , como parte integrante da mesma e que eses compromisos asumidos resollen os efectos sobre a competencia derivados



da conduta obxecto do expediente e que con eles queda garantido suficientemente o interese público.

Segundo. – OBRAS Y SERVICIOS GÓMEZ CRESPO, S.L. (B32021487), PRADO LAMEIRO, S.L. (B32241432) e ACTIVIDADES CONSTRUCCIÓN Y VOLADURAS (ATCON), S.L. (B32316226) obríganse ao cumprimento, fiel e puntual, dos compromisos presentados e aprobados que conforman o Anexo.

Terceiro. - O seu incumprimento terá a consideración e cualificación de infracción moi grave de acordo con o artigo 62.4.c) da Lei 15/2007, do 3 de xullo, de Defensa a Competencia.

Cuarto. - Encomendar á Subdirección de Investigación a vixilancia desta Resolución de terminación convencional e, por tanto, dos compromisos propostos e das obrigacións impostas para o eficaz cumprimento daqueles.

Comuníquese esta Resolución á Subdirección de Investigación do CGC e notifíquese aos interesados facéndolles saber que contra esta non cabe recurso algún en vía administrativa, podendo interpoñer recurso contencioso-administrativo nos termos previstos na Lei 29/1998, do 13 de xuño, reguladora da xurisdición contencioso administrativa, o cal por imperativo do artigo 31.2 da Lei 1/2011, do 28 de febreiro, reguladora do Consello Galego da Competencia ha de interpoñerse ante o Tribunal Superior de Xustiza de Galicia.



ANEXO: COMPROMISOS

1. Remisión á SUBDIC, no prazo dun mes, desde que, no seu caso, o Pleno dite a súa resolución aceptando a Terminación Convencional, dunha declaración asinada polo máximo representante de cada unha das empresas (no seu caso, adoptado por acordo do Órgano de administración), na que se manifeste de forma expresa o compromiso da empresa coa normativa de Competencia.
2. Elaboración dun "programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia", que recolla os ilícitos antitrust tipificados na normativa de Competencia, que sexa crible e capaz de dar solución aos problemas que neste ámbito poidan presentar ás empresas, adaptado ás súas específicas características e dimensións. Así esta SUBDIC propón que no prazo máximo de tres (3) MESES desde a resolución que, no seu caso adopte o Pleno da Comisión Galega da Competencia, deberase presentar un "Proxecto de programa de cumprimento en materia de Defensa da Competencia" que deberá executarse no prazo de doce (12) meses posteriores á presentación do devandito proxecto ante a SUBDIC.
3. Publicación na web corporativa de cada unha das empresas da versión íntegra da Resolución que no seu caso dite o Pleno, na páxina principal e lugar visible. Dita publicación deberá estar na referida páxina web dentro do mes seguinte á data en que se dite a Resolución, e comunicarllo no devandito prazo á SUBDIC, permanecendo visible nas condicións indicadas, durante polo menos dous (2) anos.
4. Remisión dunha copia da citada Resolución que no seu caso adopte o Pleno no prazo dun mes desde a súa notificación, ás asociacións profesionais á que cada unha das empresas pertenza, coa indicación de que sexa analizada polo seu Órgano de dirección, para que traslade a súa valoración xunto, no seu caso, con copia da Resolución a todos os seus asociados. Do conxunto destas remisións, darase constancia á SUBDIC no mes posterior ao seu envío.

