Gipuzkoako Lurralde Historikoko foru sektore publikoko Erakundearen Etika Batzordeak, 2018ko abuztuaren 29ean egindako bilkuran, 9/2018 gaiari dagokionez, ondoko erabakia hartu zuen, aho batez:

"OGP Euskadi ekimena Sustatu duen Taldeak *OGP Euskadi* Foro Erregularrean parte hartzearen eta aldi berean ekimen horren ekintza planaren esparruan zerbitzu emaile izatearen bateragarritasunari buruz planteatutako kontsultaren inguruko ebazpena

La Comisión de Ética Institucional del sector público foral del Territorio Histórico de Gipuzkoa, en reunión celebrada el 29 de agosto de 2018, en relación con el asunto 9/2018, adoptó por unanimidad el siguiente acuerdo:

"Resolución relativa a la consulta formulada por el Grupo Promotor de OGP Euskadi sobre la compatibilidad de participar en el Foro Regular de OGP Euskadi y ser a su vez prestador de servicios en el marco de la implementación de su plan de acción

I.- KONTSULTA

1.- Foru sektore publikoko Erakundearen Etika Batzordeari (EEB) 2018ko uztailaren 26an helarazitako posta elektroniko bidez, kontsulta bat jaso da *OGP Euskadi* ekimenaren Talde Sustatzailearen aldetik (Eusko Jaurlaritzak, hiru Foru Aldundiek, hiru hiriburuek eta Innobasque-k osatutako taldea).

Talde hau Foro Erregular batekin lanean aritzen da aldi berean. Foro Erregular horretan, erakundeetako zortzi ordezkarik eta partaidetza eta auto-hautaketa prozesu baten bidez hautatutako sozietate zibileko zortzi ordezkarik parte hartzen dute eta beren eginkizuna Talde Sustatzailetik egiten diren proposamenak balioestea da.

2.- Burutu den kontsulta honakoa izan da: bateragarria da ala ez Foro Erregularrean parte hartzea eta aldi berean konpromisoak egikaritzeko zerbitzu emaile gisa jardutea? Posiblea al da (ala ez) lankidetza formulak diseinatzea, betiere administrazio prozedurak errespetatuta eta etika publikoari jarraituta, hartara planaren garapenean parte hartze garrantzitsua izan dezaketen baina arrazoi

I.- CONSULTA

1.- Mediante correo electrónico remitido a la Comisión de Ética Institucional del sector público foral (CEI) el 26 de julio del 2018, se ha recibido una consulta por parte del Grupo Promotor de *OGP Euskadi* (grupo formado por el Gobierno Vasco, las 3 Diputaciones Forales, las 3 capitales e Innobasque).

Dicho grupo trabaja paralelamente con un Foro Regular. Este Foro Regular está participado por 8 representantes de las instituciones y 8 representantes de la sociedad civil seleccionados tras un proceso de participación y autoselección, cuya función es validar las propuestas que se hacen desde el Grupo Promotor.

2.- La consulta que se realiza es la siguiente: ¿es incompatible o no lo es participar en el Foro Regular y ser a su vez prestador de servicios en el despliegue de los compromisos? ¿Es posible (o no) diseñar fórmulas de colaboración que, respetando los procedimientos administrativos y desde la ética pública, permitan desarrollar marcos de colaboración con proveedores que pueden tener una implicación importante en el

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

horregatik (hornitzaile edo parte hartzaile desinteresatu izatearen artean aukeratu beharra) beren parte hartzea mugatuta ikusten duten hornitzaileekin lankidetza esparruak garatzeko?

desarrollo del plan pero que vean coartada su participación por este hecho (tener que elegir si ser proveedor o participar desinteresadamente)?

II.- APLIKAZIO ARAUAK

1.- Diputatuen Kontseiluaren 2016ko martxoaren 1eko erabakiaren bidez Gipuzkoako Foru Aldundiaren eta haren sektore publikoaren Erakundearen Zuzentasun Sistema onartu zen; horren helburua etika publikoa eta eredugarritasuna nortasun ezaugarritzat finkatzea da.

Sistema horren esparruan, Diputatuen Kontseiluaren 2017ko irailaren 5eko erabakiaren bidez, kontratazio publikoari aplikatu beharreko Jokabide Kodea eta Zuzentasun Instituzionaleko Esparrua (KPJK) onartu zen, kontratazio publikoaren alorreko jardueretan jarraitu beharreko balio etikoak eta jokabide arauak ezartzen dituena, baita kudeaketa onaren eta jarduera arau profesionalen printzipioak ere, hala kargu publikoentzat eta foru langile publikoentzat beren eginkizunak betetzearekin zerikusia duten lanbide jarduera guztietan, nola kontratazio prozeduretan parte hartuko duten enpresa eta entitate lizitatzaileentzat.

2.- KPJK kodeak xedatzen du EEBa izango dela, martxoaren 1eko 3/2016 Foru Dekretu bidez sortu zena, berme goreneko organoa eta haren aplikazioarekin lotutako gaiak aztertuko dituena.

3.- Aipatutako foru dekretuaren arabera, EEBaren ardura izango da Erakundearen Zuzentasun Sistemaren garapen instrumentuetan xedatutako balioen, printzipioen eta jokabide arauen ez betetzeen inguruan jasotako kontsultak, kexak eta salaketak izapidetzea eta ebaztea.

II.- NORMAS DE APLICACIÓN

1.- Por acuerdo del Consejo de Gobierno Foral de 1 de marzo del 2016 se aprobó el Sistema de Integridad Institucional de la Diputación Foral de Gipuzkoa y de su sector público, con el que se quiere afianzar la ética pública y la ejemplaridad como señas de identidad.

En el marco de dicho sistema, por Acuerdo del Consejo de Gobierno Foral del 5 de septiembre de 2017, se aprobó el Código de Conducta y Marco de Integridad Institucional aplicable a la contratación pública (CCCP), que establece los valores éticos y normas de conducta, así como los principios de buena gestión y normas de actuación profesional que deben presidir las actuaciones en materia de contratación pública, tanto de los cargos públicos y empleadas y empleados públicos forales en todas aquellas actividades profesionales relacionadas con el ejercicio de sus funciones, como de las empresas y entidades licitadoras intervinientes en procedimientos de contratación.

2.- El CCCP establece que será la CEI, creada por Decreto Foral 3/2016, de 1 de marzo, el órgano de máxima garantía y quien conozca los asuntos relativos a su aplicación.

3.- Según el citado decreto foral corresponde a la CEI tramitar y resolver las consultas, quejas y denuncias recibidas sobre el incumplimiento de los valores, principios y normas de conducta establecidos en los diferentes instrumentos de desarrollo del Sistema de Integridad Institucional.

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

4.- Kontsultarekin zerikusia duten Foro Erregularreko pertsona eta kideei, Gipuzkoako Foru Aldundiaren zerbitzu emaile diren edo izan litezkeen heinean, KPJK kodea aplikatuko zaie, kodearen aplikazio eremua ezartzen duena KPJK kodearen 3. artikuluan xedatutakoaren arabera.

4.- A las personas y miembros del Foro Regular sobre el que recae la consulta, en tanto son o puedan ser prestadoras de servicios para la Diputación Foral de Gipuzkoa, se les aplica el CCCP en virtud del artículo 3 del CCCP que establece su ámbito de aplicación.

III. ERAKUNDEAREN ETIKA BATZORDEAREN BALORAZIOA

1.- OGP (*Open Goverment Partnership* / Gobernu Irekirako Aliantza) mundu mailako eta alderdi anitzeko ekimena da, gardentasuna sustatzeko, herritarrak gaitzeko, ustelkeriaren aurka borrokatzeko eta teknologia berriak gobernagarritasunaren onurarako erabiltzeko helburua duten gobernuen konpromiso zehatzak bermatu nahi dituena.

OGP aliantzako kide izateko, herrialde parte hartzaileek Gobernu Irekiko Adierazpen bat onartu behar dute eta kontsulta publiko bidez garatutako herrialderako Ekintza Plan bat aurkeztu behar dute.

2018. urtearen hasieran, sareak mundu osoko eskualdez azpiko bost gobernu berri bakarrik barne hartzeko aukera ireki zuen. Aukera horren aurrean, Eusko Jaurlaritzak, hiru Foru Aldundiek eta hiru hiriburuek (*Innobasque*-ren sostenguarekin) ahaleginak eta indarguneak batzea erabaki zuten hautagaitza erkide bakarra aurkezteko eta, azkenik, OGP ekimenean parte hartzea lortu zuten, *OGP Euskadi* izeneko proiektuarekin (http://www.ogp.euskadi.eus/hasiera/).

Aipatu den moduan, betekizun nagusietako bat zen 2018-2020 Ekintza Plan erkidea[1] prestatzea

III. VALORACIÓN DE LA COMISIÓN DE ETICA INSTITUCIONAL

1.- La OGP (Open *Goverment Partnership* / Alianza de Gobierno Abierto) es una iniciativa multilateral a nivel mundial que busca asegurar compromisos concretos de los gobiernos para promover la transparencia, capacitar a los ciudadanos, luchar contra la corrupción y aprovechar las nuevas tecnologías para fortalecer la gobernabilidad.

Para ser miembro de la OGP, los países participantes deben respaldar una Declaración de Gobierno Abierto y entregar un Plan de Acción de país desarrollado con consulta pública.

A comienzos del 2018 la red abrió la oportunidad de incorporar a solo 5 nuevos gobiernos subregionales a nivel mundial. Ante esta oportunidad, el Gobierno Vasco, las 3 Diputaciones Forales y las 3 capitales (apoyados por *Innobasque*) decidieron aunar esfuerzos y virtudes y presentar una sola candidatura conjunta, consiguiendo finalmente entrar a formar parte de OGP, denominando el proyecto *OGP Euskadi* (http://www.ogp.euskadi.eus/inicio/).

Como se ha mencionado, uno de los primeros requisitos consistía en elaborar y presentar un

[1] http://www.ogp.euskadi.eus/dokumentuak/-/dokumentazioa/ogp/ekintza-plana/

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

eta aurkeztea (aurrerantzean, Plana). Plan hori herritarrekin batera sortu behar zen eta ondorioz, talde sustatzaileaz gain (hautagaitzaren zazpi administrazio sustatzaileak eta, aurrerago, EUDEL-Euskadiko Udalen Elkartea ere, Innobasque-ren sostenguarekin), erakunde sustatzaileen zortzi ordezkarik eta sozietate zibilaren zortzi ordezkarik osatutako Foro Erregularra sortu zen. Partaidetza eta auto-hautaketa prozesu luze baten ondoren, Foro Erregularra izeneko foroa formalki eratu zen, besteak beste Talde Sustatzailetik burutzen diren proposamenak balioesteko eginkizuna duena.

Planaren helburua da erakunde parte hartzaile guztiek onartutako bost konpromisoak (mandatu planen bidez kontu ematea; open data Euskadi eta linked open data; herritarren partaidetzarako iLab-a; Open Eskola (herritarrei zuzendutako eskola irekia) eta Euskal Zuzentasun Sistema) garatzea eta gauzatzea. Konpromiso horiek bi urteren buruan egikaritu behar dira eta, horretarako, erakundeen aldetiko lan handiaz gain, alor honetan adituak diren zenbait zerbitzu kontratatzeko beharra planteatu da.

Hortik dator Foro Erregularraren kide izan eta, aldi berean, zenbait konpromisotan aurreikusitako ekintzak garatzeko kontratatua izatearen (betiere indarrean dagoen kontratazioaren arloko legeriaren arabera) bateragarritasunaren inguruko galdera.

2.- Argitu behar den lehenengo gaia da EEB honen jardun esparruak barne hartzen dituela

Plan de Acción conjunto 2018-2020[2] (en adelante, Plan). Este Plan debía ser co-creado con la ciudadanía por lo que, además del grupo promotor (las 7 administraciones promotoras de la candidatura a las que posteriormente se unió EUDEL-Asociación de Municipios Vascos, con el apoyo de Innobaque), se creó un Foro Regular participado por 8 representantes de las instituciones promotoras y 8 representantes de la sociedad civil. Después de un proceso largo de participación y autoselección, se constituyó formalmente el denominado Foro Regular, cuya función es, entre otras, validar las propuestas que se hacen desde el Grupo Promotor.

El Plan consiste en el desarrollo e implementación de 5 compromisos adoptados por todas la instituciones implicadas (Rendición de cuentas a través de los Planes de mandato; Open data Euskadi y linked open data; Ilab de participación ciudadana en Euskadi; Open Eskola (Escuela abierta para la ciudadanía); y Sistema Vasco de Integridad) que deben ser ejecutados en dos años y, para ello, además de un trabajo enorme por parte de las instituciones, se contempla la posibilidad de necesitar contratar algunos servicios de expertos en la materia.

Es de aquí de donde deriva la pregunta de si resulta compatible o no formar parte de dicho Foro Regular y ser, a su vez, contratado (conforme a la legislación vigente en materia de contratación) para el desarrollo de algunas de las acciones previstas en alguno de los compromisos.

2.- La primera cuestión que resulta necesario aclarar es que el marco de actuación de esta CEI

[2] http://www.ogp.euskadi.eus/documentos/-/documentacion/ogp/plan-de-accion/

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

Gipuzkoako Foru Aldundiko Erakundearen Zuzentasun Sistemaren esparru barruan garatutako tresnen aplikazio eremuak; kasu honetan, KPJK kodea.

comprende el ámbito de aplicación de las diferentes herramientas desarrolladas en el marco de Sistema de Integridad Institucional de la Diputación Foral de Gipuzkoa; en el campo que nos ocupa, el CCCP.

KPJK kodearen helburuaren inguruko atalean jasotzen denaren arabera, kode honek lortu nahi duena da "kontratazio publikoaren alorreko jardueretan jarraitu beharreko balio etikoak eta jokabide arauak ezartzea, baita kudeaketa onaren eta jarduera arau profesionalen printzipioak ere, hala kargu publikoentzat eta foru langile publikoentzat beren eginkizunak betetzearekin zerikusia duten lanbide jarduera guztietan, nola kontratazio prozeduretan parte hartuko duten enpresa eta entitate lizitatzaileentzat".

Tal y como el CCCP recoge en su objeto, lo que se pretende es establecer “los valores éticos y normas de conducta, así como los principios de buena gestión y normas de actuación profesional que deben presidir las actuaciones en materia de contratación pública, tanto de los cargos públicos y empleadas y empleados públicos forales en todas aquellas actividades profesionales relacionadas con el ejercicio de sus funciones, como de las empresas y entidades licitadoras intervinientes en procedimientos de contratación”.

Hau da, KPJK kodeak bi helburu nagusi ditu: a) barneko helburu bat, kontratu publiko baten edozein fasetan parte hartzen duten foru aldundiko kargu publiko eta langile publikoei zuzendutako jarduera esparru bat sortzea; eta b) kanpoko helburu bat, lizitazio publikoetan parte hartzen duten enpresa eta erakundeen aldetiko KPJK kodea urra lezaketen jokabide potentzialak mugatzea.

Es decir, que el CCCP tiene dos vertientes: a) una interna, para crear un marco de actuación dirigido a cargos públicos forales y personal del sector público foral interviniente en cualquier fase de un contrato público; y b) otra externa, con el fin de limitar las posibilidades de existencia de potenciales comportamientos que puedan vulnerar el CCPC por parte de las empresas y entidades concurrentes a las licitaciones públicas.

Honela xedatzen da KPJK kodearen helburuaren inguruko 1.3 eta 1.4 artikuluetan:

> *1.- Helburua*
>
> *(...)*
>
> *1.3.- Kontratazioaren alorrean Kodeak lanbide orientaziorako gida izan behar du foru langile publikoentzat Gipuzkoako gizartearen zerbitzuari dagokionez, horien eginkizunak betetzerakoan profesionaltasuna eta inpartzialtasuna sendotzeko premia ezartzen baitu.*
>
> *1.4.- Orobat, enpresa eta entitate lizitatzaileek eta*

Así queda delimitado en los artículos 1.3 y 1.4, en relación al objeto del CCCP:

> *1.- Objeto*
>
> *(...)*
>
> *1.3.-El Código ha de servir como guía de orientación profesional en materia de contratación del funcionariado público foral en el servicio a la sociedad guipuzcoana, estableciendo la necesidad de reforzamiento de su profesionalidad y de las garantías de imparcialidad en el ejercicio de sus funciones.*
>
> *1.4.- Asimismo, define las obligaciones que las*

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

kontratuaren esleipendunek errespetatu beharreko betebeharrak zehazten ditu, kontratazio prozesuaren zuzentasunaren onerako eta gizartean gardentasunaren kultura sustatzeko, eta horren bidez prebentzio kultura bat (arrisku esparruak) garatuko da, kontratazio publikoaren prozesua gardentasun handiagoz hornituko da eta kontratazio publikoan lehia handiagoa sustatuko da.

(...)

Eta, halaber, aplikazio eremua definitzen duenean (3. art.):

3.- Aplikazio eremua

Kode honek zehaztu egiten du zein diren Gipuzkoako Foru Aldundiaren eta kontratazio publikoko prozesuetan parte hartuko duten kargu publikoen eta funtzionarioen eskakizun etikoak eta kudeaketa onekoak, eta era berean horien profesionaltasuna (prestakuntza) sendotzeko eta eginkizunetan inpartzialtasuna bermatzeko beharra ezartzen du.

Enpresa eta entitate lizitatzaileei dagokienez, jarduera esparrua ezarri nahi du kontratazio prozeduraren zuzentasunaren berme gisa, eta nahitaez betebeharrekoa izango da Gipuzkoako Foru Aldundiak sustaturiko lizitazioetan lehiatuko direnentzat eta horien esleipendunentzat.

(...)

Argi dago, beraz, EEB honek kontsulta hau aztertu ahal izateko kasu posible bakarra dela Foro Erregularrean herritarren ordezkari gisa parte hartzen duten pertsonek edo erakundeek Gipuzkoako Foru Aldundiari zerbitzuak eskaini nahi izatea Planaren konpromisoetan garatutako jardueraren bat egikaritzeko, izan ere, kasu horretan bakarrik izango litzateke aplikagarria KPJK kodean xedatutakoa.

Ondorioz, EEB honek ebazpen honetan burututako hausnarketak kontuan hartzea

empresas y entidades licitadoras y adjudicatarias del contrato deben respetar en aras a la integridad del proceso de contratación pública y el fomento de la cultura de la transparencia en la sociedad, desarrollando con ello una cultura de prevención (marcos de riesgo) en la materia y dotando de una mayor transparencia al proceso de contratación pública, así como promoviendo una mayor competencia en la contratación pública.

(...)

E igualmente cuando define el ámbito de aplicación (art. 3):

3.- Ámbito de aplicación

El presente Código define cuáles son las exigencias éticas y de buena gestión de la Administración Foral de Gipuzkoa, de los cargos públicos y de los funcionarios y funcionarias que participen en los procesos de contratación pública, así como establece la necesidad de reforzamiento de su profesionalidad (formación) y de las garantías de imparcialidad en el ejercicio de sus funciones.

Respecto de las empresas y entidades licitadoras pretende establecer el marco de actuación en garantía de la integridad del procedimiento de contratación resultando de obligado cumplimiento para las que concurran a licitaciones promovidas por la Diputación Foral de Gipuzkoa y a sus adjudicatarias.

(...)

Queda claro, pues, que esta CEI solo puede entrar a analizar la consulta si parte del supuesto de que una de las personas o entidades participantes en representación de la ciudadanía en el Foro Regular pretendiera prestar servicios a la Diputación Foral de Gipuzkoa para la ejecución de alguna de las actividades necesarias para el desarrollo de alguno de los compromisos del Plan, pues solo de esta forma procede la aplicación de lo establecido en el CCCP.

Por lo tanto, las consideraciones que esta CEI haga en esta resolución deben ser contempladas

JAKI13166617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

derrigorrezkoa izango da bai Gipuzkoako Foru Aldundiko goi kargu eta funtzionarioentzat eta baita Planaren esparruan Foru Aldundiarekin kontratuak izenpetzen dituzten pertsona edo erakundeentzat ere. Dena den, hausnarketa horiek ez dira inolaz ere derrigorrezkoak izango Talde Sustatzailean edo Foro Erregularrean parte hartzen duten gainerako alderdientzat, beren borondatez jarduera gidalerro gisa hartu nahi badituzte salbu.

obligadamente tanto por los altos cargos y el funcionariado de la Diputación Foral de Gipuzkoa como por las personas o entidades que pudieran contratar con ella en el marco del Plan, pero en ningún caso resultan obligatorias para el resto de participantes ni del Grupo Promotor ni del Foro Regular, sin perjuicio de que voluntariamente puedan tomarlo en consideración como guía de actuación.

3.- Kontsultan azaldutakoaren arabera, kasu honetan xedatutako betebeharren kanpoko alderdia hartu behar da kontuan, izan ere, zalantza sortu da Foru Administrazioarekin kontratatu nahi duten enpresen inguruan.

3.- Según se expone en la consulta, en este caso debemos de atender a la dimensión externa de las obligaciones establecidas, pues la duda surge en torno a las empresas que quieran contratar con la Administración foral.

Abiapuntu moduan, Foro Erregularreko kideen eginkizuna zein den ezagutu behar da.

Como punto de partida, resulta necesario saber cuál es el papel de los miembros del Foro Regular.

Planaren arabera, Foro Erregularrak *eztabaidarako eta proposamenerako organoa den aldetik, planaren inplementazioa monitorizatzen du eta autoebaluazioari buruz eztabaidatzen du eta zuzentzeko eta hobetzeko proposamenak egiten ditu.* Euskal administrazio publikoen eta antolatutako eta antolatu gabeko herritarren arteko partaidetza eta lankidetza areagotzeko egituratutako eta diseinatutako espazio informala da, elkarrizketarako eta baterako sorkuntzarako espazioak bilatzeko xedea duena, Euskadin gobernu irekia sustatuko duen ekintza plan bat diseinatzea, ezartzea eta ebaluatzea ahalbidetzen duten ahotsen aniztasuna bermatuta.

Según el Plan, el Foro Regular es un *órgano deliberativo, de propuesta, que monitorea la implementación del plan y que delibera sobre la autoevaluación y realiza propuestas de corrección y mejora.* Un espacio informal estructurado y diseñado para maximizar la participación y la cooperación entre las administraciones públicas vascas y la ciudadanía organizada y no organizada, que busca generar espacios de diálogo y co-creación garantizando la pluralidad de voces para diseñar, implementar y evaluar un Plan de acción de impulso al gobierno abierto en Euskadi.

Planak berak argi eta garbi mugatzen ditu bere eginkizunak (60. orria):

El propio Plan delimita claramente sus funciones (pág. 60):

Foro Erregularrak honako eginkizun hauek ditu:

- *Euskadin gobernu irekia sustatzeko urte biko (2018-2020) plana elkarlanean*

Las funciones del Foro Regular son las siguientes:

- *Contribuir al codiseño del plan bienal 2018-2020 para el impulso del gobierno abierto*

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

diseinatzen laguntzea, hots:

- *Egoeraren diagnostikoa egitea eta hasi behar diren erronkak identifikatzea.*
- *Ekintza planean sartu beharreko konpromisoak ezartzean lehentasunak identifikatzea.*
- *Urte biko 2018-2020 plana formalizatzea (prozesua, gertaerak, adierazleak...).*

- *Plana ezartzeko prozesua monitorizatzea, eta ezarrita dauden konpromisoak hobetzeko eta zuzentzeko proposamenak egitea.*
- *Planeko konpromisoak betetzeko ebaluazioa egiten laguntzea.*
- *2020-2022 aldirako planaren plangintza egiten laguntzea.*
- *Gomendioak eta proposamenak jasotzea lehenengo planari buruz, ezartzeko eskakizunei buruz eta planeko konpromisoak betetzeko ebaluazioari buruz.*
- *Beste eragile batzuk erakartzea (foro irekia, konpromisoko taldeak) OGParen jarduerak gauzatzera (zuzeneko topaketak, kontsulta irekiak, jarraipen eta ebaluazio prozesuak...).*
- *Egindako jardunaren gaineko informazioa eta kontuak ematea, modu irekian eta elkarlanean.*

en Euskadi, lo que conlleva:

- *Diagnóstico de situación e identificación de desafíos a acometer*
- *Identificación de prioridades para el establecimiento de compromisos a incluir en el Plan de acción*
- *Formalización del plan bienal 2018-2020 (proceso, hitos, indicadores…)*

- *Monitorear el proceso de implementación del plan y proponer mejoras y correcciones a los compromisos establecidos.*
- *Colaborar en la evaluación del cumplimiento de los compromisos del Plan*
- *Contribuir a la planificación del siguiente Plan 2020-2022*
- *Recibir recomendaciones y propuestas sobre el diseño del primer plan, sobre los requerimientos para la implementación y sobre la evaluación del cumplimiento de los compromisos del Plan*
- *Involucrar a otros actores (Foro abierto, grupos por compromiso) en actividades de la OGP (encuentros presenciales, consultas abiertas, procesos de seguimiento y evaluación…)*
- *Informar y rendir cuentas de su actividad de modo abierto y colaborativo*

Bi lehenak dira aztertzen ari garen kasurako esanguratsuak direnak: Planaren elkarlaneko diseinuarekin eta garatu beharreko konpromisoen monitorizazioarekin lotutakoak.

Son las dos primeras que se señalan las que parecen tener relevancia en el asunto que nos ocupa, las relativas al co-diseño del Plan y la monitorización de los compromisos a desarrollar.

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

Plan baten elkarlaneko diseinua lortzeko kide guztiek (kasu honetan, Foro Erregularrak), erakundeek eta sozietate zibilak beren ekarpenak eta iradokizunak egin behar dituzte amaierako Plana onartzeko orduan. Berez, Foro Erregularrean adostu dira amaierako konpromisoak eta mugarriak. Hori ondoriozta daiteke Planetik, konpromisoak definitzeko jarraitutako prozesua azaltzen duenean, izan ere, konpromiso posibleen inguruan jasotako 41 fitxetatik, Foro Erregularrak amaierako bost konpromisoak erabaki zituen bere 2018ko ekainaren 14ko bileran (Planaren 8. orria). Beraz, Foro Erregularra da Planaren akordio erabakigarriak hartzen dituena, ohiko bileretan aho batez eta, ezohiko kasuetan eta kideen erdiak hala eskatzen duenean, gehiengo oso bidez (Planaren 61. orria).

El co-diseño de un plan sugiere que todas las partes integrantes (del Foro Regular en el caso que nos ocupa), instituciones y sociedad civil, han hecho sus aportaciones y sugerencias a la hora de adoptar el Plan definitivo. De hecho, es en el Foro Regular donde se han consensuado los compromisos e hitos definitivos. Así se desprende del Plan, cuando señala el proceso seguido para la definición de compromisos, pues de las 41 fichas recogidas sobre posibles compromisos fue el Foro Regular, en su sesión del 14 de junio del 2018, quien acordó los 5 compromisos finales (pág. 8 del Plan). Por lo tanto, el Foro Regular, como tal, es quien adopta los acuerdos decisivos del Plan, con carácter ordinario por unanimidad y solo con carácter extraordinario, y cuando así lo soliciten la mitad de los miembros, por mayoría absoluta (pág. 61 del Plan).

Planaren inplementazio faseari dagokionez, bertan jasotzen denaren arabera, talde bat sortuko da konpromiso bakoitzeko eta talde horiek izango dira konpromiso bakoitzaren garapena burutzearen arduradunak, autonomia maila jakin batekin. Talde bakoitza, aldi berean, Talde Sustatzaileko erakunde baten edo gehiagoren zuzendaritzapean egongo da, taldeko gainerako erakundeen eta herritar antolatuen eta ez antolatuen partaidetza izango du eta, besteak beste, Foro Erregularrari kontuak emateko betebeharra izango du (Planaren 24. orria). (Puntu honetan argitu beharra dago, kontsultan aipatzen ez diren arren, Foro Erregularrean zein konpromiso bakoitzerako taldean herritar antolatuen eta ez antolatuen parte hartzea dagoela eta, beraz, herritar horiek egoera berean daudela kontuan izanda, hemen burutuko ditugun hausnarketek bi talde hauetako kideei eragiten dietela, Foro Erregularra soilik aipatzen badugu ere, kontsultaren xede izanagatik).

En cuanto a la fase de implementación del Plan, tal y como se recoge en él, se crearán diferentes Grupos por Compromiso que serán los que realicen el despliegue de cada compromiso, admitiéndoles cierto grado de autonomía. Cada grupo, a su vez, estará liderado por una o varias instituciones del Grupo Promotor y coparticipados por el resto de las instituciones del grupo y ciudadanía organizada y no organizada, y tendrá la obligación de rendir cuentas, entre otros, al Foro Regular (pág. 24 del Plan). (En este punto hemos de señalar que, a pesar de no mencionarse en la consulta, al estar participados tanto el Foro Regular como del Grupo por Compromiso por ciudadanía organizada y no organizada y encontrarse, por lo tanto, en idéntica situación, las consideraciones que vayamos a realizar se proyectan en relación a los integrantes de ambos grupos, aunque haremos referencia al Foro Regular, que es lo que propiamente se consulta).

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

Beraz, bi eginkizunetatik ondorioztatzen da Foro Erregularreko kideek proiektuaren fase guztietan parte hartzen dutela, hau da, Planaren diseinuaren eta onarpenaren fasean parte hartu zutela, bost konpromisoen definizioa barne hartuta, eta inplementazio fasean ere parte hartuko dutela garapenaren gainbegirale moduan.

De ambas funciones se desprende, pues, que los integrantes del Foro Regular están presentes en todas las fases del proyecto, es decir, estuvieron en la fase de diseño y consenso del Plan, incluidos sus 5 compromisos, y participarán en la fase de implementación, monitoreando su despliegue.

Hasierako irakurketaren ondoren, planteatzen den zalantza argia da, kontsultan bertan azaltzen den bezala: galdera da etikoa den ala ez Foro Erregularrean parte hartzea, kontuan izanda Planaren arabera bertan balioesten eta erabakitzen direla proiektuaren erabaki nagusiak, eta aldi berean hautagaitza aurkeztea (eta, agian, esleipendun izatera iristea) Plan horren garapenerako beharrezkoak diren zerbitzuak emateko.

Tras una primera lectura, la problemática que se plantea es clara, tal y como se plantea en la consulta: si resulta ético participar en el Foro Regular donde, según se señala en el Plan, son validadas y acordadas las decisiones capitales del proyecto y postularse candidato (y quizás llegar a ser adjudicatario) a su vez para la prestación de algún servicio necesario para el desarrollo de dicho Plan.

4.- Alde batetik, argi dago proiektuaren baitako ideietan, konpromisoetan eta erabakietan parte hartzearen ondorioz Foro Erregularreko kideak, zalantzarik gabe, gainerako herritarrak baino egoera abantailatsuagoan daudela, bai inork baino lehen jasotzen duten informaziori esker eta baita konpromisoekin lotutako jarduerak proposatzeko orduan edo erabakiak hartzeko orduan eragina izateko duten aukerari esker ere.

4.- Por un lado, concurre la circunstancia de que al ser partícipes de las ideas, compromisos y toma de decisiones en el seno del proyecto, innegablemente los miembros del Foro Regular se encuentran en una posición cualificada sobre el resto de la ciudadanía, tanto por la información que poseen en primicia como por la posible capacidad de influir a la hora de proponer actividades relacionadas con los compromisos o en la toma de las decisiones.

Gogora dezagun KPJK kodean jasotzen diren jokabide arauen printzipio eta balioen helburua dela "kontratu publikoetako enpresa eta entitate lizitatzaileen eta esleipendunen jardueraren zintzotasun, gardentasun eta zuzentasuna bermatzea" (1.3). Honela ezartzen da tratu berdintasunaren eta diskriminaziorik ezaren printzipioa:

Debemos recordar que las normas de conducta que se recogen en el CCCP se basan en unos principios y unos valores que quieren servir de "garantía de honradez, transparencia e integridad en la actuación de las empresas y entidades licitadoras y adjudicatarias de contratos públicos" (1.3). De esta forma se establece el principio de igualdad de trato y no discriminación:

2.- Printzipioak

(...)

b) Tratu berdintasun eta diskriminaziorik eza

2.- Principios

(...)

b) Principio de igualdad de trato y no

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

printzipioa. Tratu berdintasun eta diskriminaziorik eza printzipioaren bidez, konparagarriak diren egoerek tratu desberdina ez izatea eta egoera desberdinak berdin ez tratatzea exijitzen da. Kontratazio publikoan parte hartzen duten enpresen artean lehia oso eta eraginkorra garatzea aldeztu nahi da. Eskaintzak azaltzerakoan lizitatzaile guztiek aukera berak izatea exijitu beharra dago, baita eskaintza horiek lehiakide guztientzat baldintza beren mendean egotea ere.

(...)

discriminación. Mediante el principio de igualdad de trato y no discriminación se exige que las situaciones comparables no reciban un trato diferente y que no se trate de manera idéntica situaciones diferentes. Se pretende favorecer el desarrollo de una competencia sana y efectiva entre las empresas que participan en una contratación pública. Es exigible que todos los licitadores dispongan de las mismas oportunidades al formular los términos de sus ofertas y que éstas estén sometidas a las mismas condiciones para todos los competidores.

(...)

Galdera agerikoa da: baldintza berdintasunean al daude, lizitatzen diren zerbitzuen beharren inguruko informazioari dagokionez, Foro Erregularrean parte hartzen duten pertsonak edo erakundeak eta gainerako pertsonak eta erakundeak?

La cuestión resulta evidente: ¿se encuentran en igualdad de condiciones, en lo que a información relativa a las necesidades de los servicios que se licitan se refiere, las personas o entidades que participan en el Foro Regular y las que no?

Foro Erregularreko kideek eskura dezaketen informazio pribilegiatuaren inguruko gaia kontratuen prestaketa eta diseinu fasean planteatu ohi diren aurretiko merkatuko kontsulten antzekoa da. KPJK kodeak honakoa dio honi buruz:

5.1.- Indarrean dagoen araudiaren arabera formalizaturik dauden aldez aurreko merkatuari buruzko kontsultetan parte hartuko dutenean, baita premiak, helburua eta baldintzak, preskripzioak, prezioak, plangintza zehazterakoan edo lizitazioaren prozedura aukeraketan ere, ez dute lehia murrizteko asmorik izango, eta lehiaren existentzia zein lizitatzaile zehatz batentzako abantailarik ez egotea ziurtatu beharko da.

La cuestión sobre la información privilegiada que pueden tener los miembros del Foro Regular podría resultar análoga a las consultas preliminares del mercado que suelen realizarse en la fase de preparación y diseño de los contratos. El CCCP señala al respecto que:

5.1.- En el caso de que participen en consultas preliminares del mercado formalizadas conforme a la regulación vigente o en la definición de las necesidades, objeto y requisitos, prescripciones, precios, planificación, o elección del procedimiento de la licitación, lo harán sin pretensión de restricción de competencia, debiendo quedar asegurada la existencia de competencia y la ausencia de ventajas para un licitador concreto.

Jakina, kontsulta hauek indarrean dagoen kontratazioaren alorreko araudian xedatutakoa betez burutzen dira. Ikus dezagun araudi horrek zer dioen.

Por supuesto, se parte del hecho de que tales consultas se realizan cumpliendo lo establecido en la regulación vigente en materia de contratación. Veamos qué es lo que dice ésta.

Europako araudiak aitortu egin du hirugarrenen ekarpenek etorkizuneko kontratu publikoen gainean duten balioa eta, beraz, eragile ekonomikoen parte hartzea baimentzen du

La normativa europea ha reconocido el valor que las aportaciones de terceros tienen sobre los futuros contratos públicos y permite la participación de los operadores económicos en el

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

etorkizuneko kontratu hori arautuko duten baldintza agirien idazketa prozesuan. Europako Parlamentuaren eta Kontseiluaren 2014/24/UE Zuzentarauak, 2014ko otsailaren 26koak, kontratazio publikoari buruzkoak, 40. eta 41. artikuluetan baimendu egiten du hirugarrenen, aholkularien eta enpresen parte hartzea baldintza agirien idazketan. Funtsean, aholkularitza horrek lehia faltsutu ez dezan eta diskriminaziorik ezaren eta gardentasunaren printzipioak urra ez ditzan bermatzeko neurriak ezartzen dira.

proceso de redacción de los pliegos de condiciones que regirán el futuro contrato. Los artículos 40 y 41 de la Directiva 2014/24/UE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 26 de febrero de 2014, sobre contratación Pública permiten la participación en la redacción de los pliegos de condiciones de terceros, asesores y empresas. Básicamente, se establecen medidas para garantizar que dicho asesoramiento no tenga por efecto falsear la competencia y no dé lugar a vulneraciones de los principios de no discriminación y transparencia.

Estatuko araudia are murriztaileagoa izan da kontratazio prozesuetan lehia eta inpartzialtasuna bermatzeko neurriei dagokienez. 9/2017 Legeak, azaroaren 8koak, Sektore Publikoko Kontratuei buruzkoak, 115. artikuluan honakoa baimentzen du: "merkatu azterketak burutzea eta merkatu horietan jarduten duten eragile ekonomikoei kontsultak zuzentzea, lizitazioa behar bezala prestatzeko eta eragile ekonomiko horiei planen berri eta prozeduran parte hartzeko betekizunen berri emateko helburuarekin". Eta berariaz adierazten du: "kontsultan parte hartzeak ez du ekidingo aurrerago kasuaren arabera izapidetzen den kontratazio prozeduran parte hartzea".

La regulación estatal ha sido aún más restrictiva respecto de las medidas para garantizar la competencia e imparcialidad en el proceso de contratación. La Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público (LCSP) viene a permitir, en su artículo 115, “realizar estudios de mercado y dirigir consultas a los operadores económicos que estuvieran activos en el mismo con la finalidad de preparar correctamente la licitación e informar a los citados operadores económicos acerca de sus planes y de los requisitos que exigirán para concurrir al procedimiento”. Y señala expresamente que “la participación en la consulta no impide la posterior intervención en el procedimiento de contratación que en su caso se tramite”.

Bestalde, Legearen 70. artikuluan, tratu berdintasunaren printzipioa ziurtatze aldera, neurri gisa aipatzen da kontratazio prozeduraren prestaketarako partaidetzaren esparruan edo horren ondorioz trukatutako informazioa gainerako hautagaiei edo lizitatzaileei jakinaraztea, eta eskaintzak aurkezteko epe egokiak ezartzea. Hau da, legeak eskatzen duena da beharrezko neurriak har daitezen aldez aurretik, momenturen batean, kontratazio prozeduraren prestaketan zehar parte hartu duten

Por otro lado, en su artículo 70, en aras a garantizar el principio de igualdad de trato, señala como medida la comunicación a los demás candidatos o licitadores de la información intercambiada en el marco de la participación en la preparación del procedimiento de contratación o como resultado de ella, y el establecimiento de plazos adecuados para la presentación de ofertas. Es decir, que lo que la ley exige es que se adopten las medidas necesarias para garantizar que la participación en la licitación de

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

edo kontratazio organoari aholkularitza eman dioten enpresek lehia faltsutzen ez dutela ziurtatzeko eta prozesuaren gardentasun handiena bermatzeko. Halaber, aurreikusi egiten da enpresa hauek lizitazio horietatik kanpo uzteko aukera, tratu berdintasunaren printzipioa betetzen dela bermatzeko beste modurik ez dagoenean.

las empresas que hubieran participado previamente en algún momento durante la preparación del procedimiento de contratación o hubieran asesorado al órgano de contratación no falsee la competencia y garantizar así la mayor transparencia posible del proceso, sin bien también prevé la posibilidad de que puedan ser excluidas de dichas licitaciones, cuando no haya otro medio de garantizar el cumplimiento del principio de igualdad de trato.

70. artikulua. Bateragarritasun baldintza bereziak

1. Kontratazio organoak beharrezko neurriak hartuko ditu aldez aurretik espezifikazio teknikoen prestaketan edo kontratuaren prestaketa dokumentuetan parte hartu duten edo kontratazio organoari kontratazio prozeduran zehar aholkularitza eman dioten eta lizitazioan parte hartzea erabakitzen duten enpresek lehia faltsutu ez dezaten. Neurri horien barne xedatu ahalko da enpresa horiek, eta horiekin lotutako enpresak, hau da, Merkataritza Kodearen 42. artikuluan aurreikusitako baldintzak betetzen dituzten enpresak, lizitazio horietatik kanpo uzteko aukera, tratu berdintasunaren printzipioa betetzen dela bermatzeko beste biderik ez dagoenean.

(...)

Artículo 70 Condiciones especiales de compatibilidad

1. El órgano de contratación tomará las medidas adecuadas para garantizar que la participación en la licitación de las empresas que hubieran participado previamente en la elaboración de las especificaciones técnicas o de los documentos preparatorios del contrato o hubieran asesorado al órgano de contratación durante la preparación del procedimiento de contratación, no falsee la competencia. Entre esas medidas podrá llegar a establecerse que las citadas empresas, y las empresas a ellas vinculadas, entendiéndose por tales las que se encuentren en alguno de los supuestos previstos en el artículo 42 del Código de Comercio, puedan ser excluidas de dichas licitaciones, cuando no haya otro medio de garantizar el cumplimiento del principio de igualdad de trato.

(...)

Foro Erregularreko parte hartzaileek, modu batera edo bestera, etorkizuneko kontratazioak sustatzea, kontratazioan interesa izan ala ez, ez dator araututa kontratuen araudian. Legegilearentzat garrantzitsua dena da ondorengo kontratu horren, bere baldintzen, xedearen, espezifikazio funtzional eta teknikoen, prezioaren, epearen, kaudimenaren, esleipen irizpideen, egikaritzen baldintzen eta abarren diseinua.

Que los participantes del Foro Regular impulsen de uno u otro modo futuras contrataciones, tengan o no interés en ello, no es algo que venga regulado en la normativa de contratos. Lo que para el legislador es relevante es el diseño de ese ulterior contrato, sus condiciones, su objeto, especificaciones funcionales y técnicas, precio, plazo, su solvencia, criterios de adjudicación, condiciones de ejecución, etc.

Edozein kasutan ere, ez dugu ahaztu behar

En cualquier caso, no debemos de olvidar que no

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

aztertzen ari garena ez dela legezkotasun auzi bat baizik eta etika auzi bat; eta gakoa ez da mesfidantza, baizik eta aztertutako egoeraren ondorioz KPJK kodearen operatibitatea alor subjektibo eta objektibo honetara zabaltzeko beharra.

Hala ere, gogora dezagun atal honetan azaldutako guztia kontsultatu denaren eta aurretiko kontsulten arteko alderaketa batean oinarritzen dela. Bien arteko antzekotasun lotura bat baden arren, ezin dugu baieztatu egoera bera denik, batez ere kontuan hartuta Foro Erregularreko kideek ez dutela bakarrik aurretiko fasean parte hartzen. Ikusi den moduan, KPJK kodeak berak aurreikusten du aurretiko kontsultak burutzeko aukera horrek bertan xedatutako urratzea ekarri gabe, betiere lehia librea bermatzeko neurriak hartzen badira. Aztertzen ari garen gaiaren desberdintasuna da pertsona edo erakunde hauen parte hartzea ez dela aurretiko kontsultara mugatzen (non Administrazio eskudunak jada erabaki duen lizitazio bat abian jartzea eta kontsultaren helburua lizitazioa behar bezala antolatzea eta eragile ekonomikoei dagokion kontratazio organoaren planen eta prozeduran parte hartzeko betekizunen berri ematea den), aldiz, hasieratik parte hartzen dute, abian jartzea balioesteko momentuan ere (hemen dute, hain zuzen ere, egoera pribilegiatua eta hor izan dezakete beren interesen onurarako erabakiak hartzeko prozesuan duten eragina baliatzeko aukera), eta baita ondorengo faseetan ere lehenago aipatu diren konpromiso bakoitzaren taldeak eman behar dizkien kontuei esker. Zentzu horretan, gogora dezakegu KPJK kodeak, bere aplikazio eremua ezartzen duenean, adierazten duela bere Integritate Esparruan aurreikusitako betebeharrek zeharkako izaera dutela, kontratazio prozeduraren edozein fasetako jarduera orori aplikagarriak baitira.

estamos ante una cuestión de legalidad sino de ética; y que no se trata de desconfianza, se trata de que la situación objetiva analizada da como resultado la necesidad de proyectar la operatividad del CCCP sobre este ámbito subjetivo y objetivo.

En todo caso, debemos recordar que todo lo expuesto en este apartado se basa en una analogía entre la cuestión que se consulta y las consultas preliminares. Aunque existe una relación de semejanza entre ambas, no podemos afirmar que se trata de la misma situación, sobre todo teniendo en cuenta que la participación de los integrantes del Foro Regular no se limita a la fase preliminar. Como ya se ha visto, el propio CCCP contempla la posibilidad de llevar a cabo consultas preliminares sin que ello suponga la vulneración de lo establecido en el mismo, siempre que se adopten las medidas necesarias para garantizar la libre competencia. La diferencia en el asunto que nos ocupa es que la participación de las personas o entidades en cuestión no se limita a la participación en la consulta preliminar (donde la Administración correspondiente ha decidido ya poner en marcha una licitación y realiza la consulta con el objeto de preparar correctamente la licitación e informar a los operadores económicos acerca de los planes de contratación del órgano correspondiente y de los requisitos que exigirá para concurrir al procedimiento) sino que están presentes desde el inicio, incluso en el momento de validar la necesidad de su puesta en marcha (aquí es donde gozan de una situación privilegiada y donde pudieran tener capacidad de influir en la toma de decisión para su propio interés), y también en las fases ulteriores a través de la rendición de cuentas que el Grupo por Compromiso debe realizarle y que se ha mencionado anteriormente. En ese sentido podemos recordar que el CCCP, a la hora de establecer su ámbito de aplicación, señala que las obligaciones contempladas en su Marco de Integridad tienen carácter transversal por ser aplicables a toda actuación que forme parte de cualquier fase del procedimiento de contratación.

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

Bestalde, aipagarria da ere KPJK kodearen 6.2 artikuluan xedatutakoa, lizitazio prozeduran zehar informazioa eskuratzeari eta langile kudeatzaileekin harremana izateari buruzkoa.

(...)

6.2.- Lizitazio batean interesaturiko enpresa edo profesionalak ezin dira harremanetan jarri kargu publikoekin, ezta lizitazioaren arduraduna den botere esleitzailearen langileekin ere lizitazioaren denboran, salbu eta baldintza agiriei eta gainerako dokumentazio osagarriari buruzko informazio gehigarria lortzeko, kontratazio publikoari buruzko legeriak ezartzen dituen baldintzetan.

Aztertzen ari garen kasuan, zaila da irudikatzea, Foro Erregularrari (eta, ondorioz, bere kideei) esleitu zaion jardueren organo onartzaile eginkizuna ikusita, harremanetan ez jartzearen baldintza hori bete ahalko denik, izan ere, Foroan bertan bilduko dira bai hautagai potentziala eta baita erakunde esleintzailearen arduradunak ere.

5.- Bestalde, Planak berak xedatzen ditu Foro Erregularraren jarduera balioak eta printzipioak (60. orria):

Foro Erregularra osatzen duten kideek jarduteko balio eta printzipio batzuk dituzte, konpromiso moduan bete behar dituztenak. Honako hauek dira:

- *Integritatea: zintzotasuna eta* ***ezaxola subjektiboa****.*
- *Gardentasuna eta kontuak ematea.*
- *Gidaritza eta eredugarritasuna.*
- *Ondasun komunaren, inpartzialtasunaren eta objektibotasunaren aldeko elkarlana.*
- *Berrikuntza publikoa.*

Por otro lado, cabe señalar también lo establecido en el artículo 6.2 del CCCP en relación al acceso a la información y al personal gestor durante el procedimiento de licitación:

(...)

6.2.- Las empresas o profesionales interesadas en una licitación no podrán entrar en contacto con los cargos públicos ni con el personal del poder adjudicador responsable de la licitación del contrato con motivo del contrato durante su licitación, salvo para obtener información adicional sobre los pliegos y demás documentación complementaria en los términos regulados por la legislación vigente en materia de contratación pública.

En el caso que nos ocupa, resulta difícil imaginar que, habida cuenta de la función que tiene asignado el Foro Regular (y por extensión sus integrantes), como órgano validador de las actividades, vaya a poder cumplirse esta exigencia de no contactar ya que coincidirán en el mismo Foro tanto la o el potencial candidato y los responsables de la entidad adjudicadora.

5.- Por otro lado, el propio Plan recoge los valores y los principios de actuación del Foro Regular (pág. 60):

Los Valores y principios que conforman la actuación de los miembros que forman parte del Foro Regular y con los que han de comprometerse son los siguientes:

- *Integridad: honestidad y* ***desinterés subjetivo***
- *Transparencia y rendición de cuentas*
- *Liderazgo y ejemplaridad*
- *Colaboración para el bien común, imparcialidad y objetividad*
- *Innovación pública*

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

- *Etengabeko ikaskuntza eta hobekuntza.*

- *Aprendizaje y mejora continua*

Jakina, ez da gure lana Planean xedatutakoa urratzen ari den edo ez aztertzea, Plana EEB honen jarduera esparrutik kanpo geratzen baita eta, beraz, ez dagokigu guri horretan sartzea. Hala ere, ezin dugu alde batera utzi bertan aipatzen den ezaxolaren balioa, bere erara, Gipuzkoako Foru Aldundiko eta haren sektore publikoko kargu publikoen zein langile baliokideen Jokabide eta Jardunbide Egokien Kodean (JJEK) eta Gipuzkoako foru enplegu publikoaren etikaren eta kudeaketa onaren kodean (EKOK) ere aipatzen dela, zintzotasunaren eta eskuzabaltasunaren balioak erabilita, KPJK kodean gertatzen den modu berean.

Por supuesto, no nos concierne analizar si se está contraviniendo o no lo establecido en el Plan pues éste queda fuera del ámbito de actuación de esta CEI y, por lo tanto, no nos corresponde entrar en la cuestión. Sin embargo no podemos dejar de obviar que el valor del desinterés que se menciona en el mismo es recogido, a su manera, tanto en el Código de conducta y buenas prácticas de los miembros de la Diputación Foral de Gipuzkoa y de los altos cargos públicos y personal asimilado de la Administración Foral de Gipuzkoa y de las entidades de su sector público (CCBP) como en el Código ético y de buena gestión del empleo público foral de Gipuzkoa (CEBG), a través de los valores de la Honestidad y Desinterés, así como en el propio CCCP.

Honela, JJEK kodeak honakoa adierazten du:

3.4 Zintzotasuna eta eskuzabaltasuna

(...)

b) Interes publikoen eta pribatuen arteko gatazkarik badago, edo gatazka susmorik badago, kargu publikoak dagokion autoritateari edo erakundeari jakinarazi beharko dio lehenbailehen. Halaber, gai horri buruzko kontsulta berme organoari ere helarazi ahal izango dio.

c) Edonola ere, aurreko atalean zehaztutako baldintzetako bat ematen bada, ez du parte hartuko dagokion erabakia hartzeko prozesuan, ez zuzenean, ez zeharka.

(...)

e) Interes gatazka dagoela dirudi foru kargu publikoaren ustez, bere eskumeneko jarduera, esku hartze edo erabakiek ez badute eraginik bere interes pertsonaletan, familia interesetan edo berari lotutako hirugarren pertsonen interesetan, ezta

Así señala el CCBP:

3.4 Honestidad y Desinterés

(...)

b) En caso de conflicto o apariencia de tal entre intereses públicos y privados, el cargo público deberá ponerlo inmediatamente en conocimiento de la institución o de la autoridad correspondiente. También podrá en todo caso elevar consulta al respecto al órgano de garantía.

c) En cualquier caso, si se produjera alguna de las circunstancias indicadas en la letra anterior, deberá abstenerse de participar, directa o indirectamente en la adopción de la decisión de que se trate.

(...)

e) Existe apariencia de conflicto de interés cuando el cargo público foral considera que su actuación o intervención en decisiones relacionadas con asuntos de su competencia no afecta a sus intereses personales, familiares o de terceras

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

pertsona horiek nolabaiteko harremana izandako enpresa edo entitateen interesetan; baina ikuspegi objektibotik begiratuta, jarduera, esku hartze edo erabaki horrek erakundearen irudia zuzenean eta nabarmen kaltetzen badu herritarren aurrean.

(...)

personas vinculadas con él, empresas o entidades en las que esas personas hayan tenido algún tipo de relación, pero desde un punto de vista objetivo esa actuación o intervención puede dañar directa y gravemente la imagen de objetividad que la ciudadanía tiene de la institución.

(...)

Eta EKOK kodeak:

3. Zintzotasuna eta interesik eza

a) Foru langile publikoaren jardunak interes publikoa guztiz betetzera eta gipuzkoar herritar guztien interesetara bideratuko du.

b) Interes publiko eta pribatuen arteko gatazka edo gatazka zantzuen kasuan, langile publikoak eskumena duen erakundeari edo aginteari berehala jakinarazi beharko dio. Berme organoari ere kontsulta helarazi ahalko dio.

c) Edozelan ere, aurreko letran adierazitako egoeraren bat emango balitz, bereziki interes publiko eta pribatuen arteko edozein gatazka edo gatazka zantzu, prozedura horretan parte hartzeari uko egin beharko dio, ezar daitekeen araudiaren arabera.

(...)

Y el CEBG:

3. Honestidad y Desinterés

a) El empleado público foral dirigirá sus actuaciones exclusivamente hacia el objetivo del pleno cumplimiento del interés público y de los intereses de la ciudadanía guipuzcoana en su conjunto.

b) En caso de conflicto o apariencia de tal entre intereses públicos y privados, el empleado público deberá ponerlo inmediatamente en conocimiento de la institución o de la autoridad correspondiente. También podrá en todo caso elevar consulta al respecto al órgano de garantía.

c) En cualquier caso, si se produjera alguna de las circunstancias indicadas en la letra anterior, especialmente cualquier conflicto o apariencia de conflicto entre intereses público y privados, deberá abstenerse de participar, directa o indirectamente en el procedimiento de que se trate, de acuerdo con la normativa aplicable.

(...)

Gainera, KPJK kodeak ere ideia bera azpimarratzen du, barne alderdia soilik aipatzen badu ere, baina espiritu hori eta gainerako kodeena eta Foru Aldundiko Erakundearen Zuzentasun Sistemarena ere agerian uzten ditu, irizpide orokorren artean honakoa aipatuta:

4.3.- Foru kargu publikoek eta Foru Aldundiko langileek ***ez dute parte hartuko*** *interes pertsonala izango duten inolako kontutan, ezta beren postu publikoarekin* ***interes gatazka planteatzeko arriskua lekarketen*** *inolako jarduera edo interes pribatutan ere.*

Hala, ez dute parte hartuko betebehar

Además, el CCCP recalca también la misma idea, aunque se refiere solo a la parte interna pero que evidencia el espíritu éste y del resto de los códigos y del propio Sistema de Integridad Institucional de la Diputación Foral, señalando entre los criterios de carácter general que:

4.3.- Los cargos públicos forales y el personal de la Diputación Foral ***se abstendrá de participar*** *en todos aquellos asuntos en los que tengan un interés personal, así como de toda actividad privada o interés* ***que pueda suponer un riesgo de plantear conflictos de intereses*** *con su puesto público.*

Así, no se intervendrá en la contratación de

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

ekonomikoen kontratazioan, finantza eragiketetan, ondare betebeharretan edo negozio juridikoetan parte hartzeak beren eginkizunen betebeharrekin interes gatazka eragin dezakeenean.

obligaciones económicas, operaciones financieras, obligaciones patrimoniales o negocios jurídicos cuando su intervención pueda suponer un conflicto de intereses con las obligaciones de sus funciones.

Foro Erregularreko kideen fede ona abiapuntu hartu behar dugu; EEB honek ez du inolaz ere fede on hori zalantzan jartzen. Hala ere, JJEK, EKOK eta KPJK kodeen manuek ez dute bakarrik interes gatazka posible bat aipatzen, baizik eta interes gatazka bat egoteko susmoa ere. Hau da, bere eskumeneko gaiekin lotutako prozeduretan jarduteak edo esku hartzeak bere interes pertsonalei eragiten ez dienean, baina, ikuspuntu objektibo batetik, jarduketa edo esku hartze horrek herritarrek duten Erakundearen (edo, kasu honetan, Erakundeen) objektibotasun irudia kaltetu dezaketenean. Izan ere, ez dezagun ahaztu zuzentasun sistemen eta sistema horiek osatzen dituzten tresnen helburu nagusia dela erakundeen azpiegitura etikoa sendotzea herritarrek duten zerbitzu publikoko erakundeetako eta Erakundearen zerbitzura dauden pertsonen inpartzialtasunean, profesionaltasunean eta zuzentasunean duten konfiantza indartze aldera. Eta kasu horietan, gomendatzen dena ez parte hartzea da.

Hemos de partir de la buena fe de los integrantes del Foro Regular; esta CEI en ningún momento lo pone en duda. No obstante, los preceptos tanto del CCBP como del CCCP y del propio CCCP no hablan exclusivamente de la existencia de un conflicto de interés sino también de la mera sospecha de que pueda haberlo. Es decir, cuando la actuación o intervención en procedimientos relacionados con asuntos de su competencia no afecta a sus intereses personales pero desde un punto de vista objetivo esa actuación o intervención puede dañar la imagen de objetividad que la ciudadanía tiene de la Institución, o Instituciones en este caso. Porque no olvidemos que el objetivo de los sistemas de integridad y las herramientas de las que está compuesto tienen el objetivo principal de fortalecer la infraestructura ética de las instituciones para reforzar la confianza que la ciudadanía tiene en la imparcialidad, la profesionalidad e integridad de las personas que componen las instituciones al servicio público y de la propia Institución. Y en tales casos, lo que se recomienda es la abstención.

Azaldutako guztiari jarraiki, Erakundearen Etika Batzordeak aho batez onartu du ondorengo

En virtud de todo lo expuesto, la Comisión de Ética Institucional adopta, por unanimidad, la siguiente

EBAZPENA

Lehenengoa.- *OGP Euskadi* ekimenaren Foro Erregularrean parte hartzea eta ondoren Gipuzkoako Foru Aldundiari zerbitzuak ematea Planaren inplementazioarekin zuzenki lotutako jarduerak garatu eta egikaritzeko eta Planean jasotako konpromisoak egikaritzeko, Gipuzkoako

RESOLUCIÓN

Primero.-. La participación en el Foro Regular de *OGP Euskadi* y la posterior prestación de servicios a la Diputación Foral de Gipuzkoa para el desarrollo y ejecución de actividades relacionadas directamente con la implementación del Plan y la ejecución de los compromisos

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

Foru Aldundiaren Erakundearen Zuzentasun Sisteman xedatutakoaren aurka doa, Gipuzkoako Foru Aldundiko eta haren sektore publikoko kargu publikoen zein langile baliokideen Jokabide eta Jardunbide Egokien Kodearen 3.4 b), c) eta e) manuen arabera; Gipuzkoako foru enplegu publikoaren etikaren eta kudeaketa onaren kodearen 3. a), b) eta c) manuen arabera; eta kontratazio publikoari aplikatu beharreko Jokabide Kodea eta Zuzentasun Instituzionaleko Esparruaren 4.3 manuaren arabera.

recogidos en él contraviene lo establecido en el Sistema de Integridad Institucional de la Diputación Foral de Gipuzkoa, en virtud de los preceptos 3.4 b), c) y e) del Código de conducta y buenas prácticas de los miembros de la Diputación Foral de Gipuzkoa y de los altos cargos públicos y personal asimilado de la Administración Foral de Gipuzkoa y de las entidades de su sector público; los preceptos 3. a), b) y c) del Código ético y de buena gestión del empleo público foral de Gipuzkoa; y del precepto 4.3 del Código de Conducta y Marco de Integridad Institucional aplicable a la contratación pública.

Bigarrena.- Edonola ere, kontratazio prozesuen gardentasuna areagotzeko xedearekin, EEB honek *OGP Euskadi* sareari gomendatzen dio jarraian adierazitako neurriak har ditzan 2018-2020 OGP Euskadi Ekintza Planaren esparruan abian jarriko diren kontratazio prozesu guztietarako:

1) Foro Erregularrean edo konpromiso bakoitzaren taldeetan trukatutako kontratazio posibleen inguruko informazio esanguratsua jaso eta proposatutako guztiaren laburpen txostena burutzea.

2) Txosten hori Euskadiko kontratazio publikorako plataforman argitaratzea eta lizitazioa burutzeko momentuan aipatzea, interesdunek txostena irakurtzeko aukera izan dezaten.

3) Arreta handiz eta are modu xehatuagoan berrikustea, ahal bada, edozein lizitaziotan:

- Kontratuaren xedearen gainean aurretiko kontsultetan parte hartu duten lizitatzaileentzat onuragarriak diren

Segundo.- En cualquier caso, en aras a garantizar una mayor transparencia en los procesos de contratación, esta CEI recomienda a *OGP Euskadi* la adopción de las siguientes medidas para cualquier proceso de contratación que vaya a ponerse en marcha en el marco del despliegue del Plan de Acción OGP Euskadi 2018-20:

1) Recoger la información pertinente que se haya intercambiado en el Foro Regular o en los Grupos por Compromiso en relación a las posibles contrataciones y realizar un informe resumen de todo lo propuesto.

2) Publicar en la Plataforma de contratación pública en Euskadi ese informe y referenciarlo en el momento de llevar a cabo la licitación para que los interesados puedan acceder.

3) Revisar cuidadosamente y en mayor medida, si cabe, en cualquier licitación:

- Que sobre el objeto del contrato no existan prescripciones o especificaciones que beneficien a los participantes en

JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04

presripzioak edo espezifikaziorik ez egotea, gainerako eragile ekonomiko potentzialekin alderatuta.

- Kaudimen betekizunak egiaztatzea: bereziki betekizun horiek kontratuaren xedearekin duten lotura eta betekizunen proportzionaltasuna.

- Balio judizio bidez erabaki beharreko esleipen irizpideen anbiguotasun maila gainbegiratzea, eta esleipen automatikoko irizpideak aintzat hartzen direla egiaztatzea."

consultas preliminares que puedan realizarse frente a otros potenciales operadores económicos.

- Verificar los requisitos de solvencia: específicamente su relación con el objeto del contrato y su proporcionalidad.

- Vigilar el grado de ambigüedad de los criterios de adjudicación sometidos a juicio de valor, y verificar qué criterios de adjudicación automáticos se valoran."

Dagozkion ondorioetarako jakinarazten dizut.

Lo que le notifico a los efectos oportunos.

Donostia, 2018ko irailaren 7a.

Erakundearen Etika Batzordeko burua,

Gipuzkoako Foru Aldundia
Diputación Foral de Gipuzkoa
Erakundearen Etika Batzordea
Comisión de Ética Institucional

Sin.: Imanol Lasa Zeberio

OGP Euskadi ekimenaren Talde Sustatzailea / Grupo Promotor de OGP Euskadi.

Egiaztapen Kode Segurua / Código Seguro de Verificación: JAKI1316617b-7803-4ef1-97c8-86874aff4d04
Dokumentu elektroniko honen paperezko kopiaren osotasuna eta sinadura egiaztatzeko, sar ezazu egiaztapen kode segurua egoitza elektronikoan: ***https://egoitza.gipuzkoa.eus/eks***
Compruebe la integridad y firma de la copia en papel de este documento electrónico, introduciendo el código seguro de verificación en la sede electrónica: ***https://egoitza.gipuzkoa.eus/csv***