



Exp. Junta Consultiva: RES 3/2017

Resolució de la sol·licitud de suspensió

Exp. d'origen: contracte de concessió de l'obra pública "Desdoblament de la carretera Eivissa - Sant Antoni"

SS 1/2005

Conselleria de Territori, Energia i Mobilitat

Recurrent: IBISAN Sociedad Concesionaria, SA

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 23 de febrer de 2017 pel qual es denega la suspensió de l'execució de la Resolució del conseller de Territori, Energia i Mobilitat per la qual s'ordena la devolució de la factura núm. 10000/74, de dia 31 de març de 2016, corresponent al primer trimestre de 2016; i de la factura 10000/75, de dia 31 de març de 2016, corresponent a la liquidació dels tràfics reals de 2015, de la concessió d'obra pública "Desdoblament de la C-731 Eivissa - Sant Antoni", emeses per l'empresa IBISAN Sociedad Concesionaria, SA, per no ser conformes amb el plec de clàusules administratives particulars de la concessió

Fets

1. El 7 de setembre de 2005, la secretària general de la Conselleria d'Obres Públiques, Habitatge i Transports, per delegació de signatura de la consellera, i el representant de l'empresa IBISAN Sociedad Concesionaria, SA, varen signar el contracte de concessió de l'obra pública "Desdoblament de la carretera Eivissa - Sant Antoni".
2. El 7 de novembre de 2016, el conseller de Territori, Energia i Mobilitat va dictar la Resolució per la qual s'ordena la devolució de la factura núm. 10000/74, de dia 31 de març de 2016, corresponent al primer trimestre de 2016; i de la factura 10000/75, de dia 31 de març de 2016, corresponent a la liquidació dels tràfics reals de 2015, de la concessió d'obra pública "Desdoblament de la C-731 Eivissa - Sant Antoni", emeses per la concessionària IBISAN Sociedad Concesionaria, SA, atès que no són conformes perquè no compleixen les limitacions que estableixen les clàusules 55.4 i 55.5 del plec de clàusules administratives particulars de la concessió. Aquesta resolució es va notificar a la concessionària el 17 de novembre de 2016.
3. El 13 de desembre de 2016, el representant de l'empresa IBISAN Sociedad Concesionaria, SA, va presentar davant el Consell d'Eivissa, adreçat a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, dos recursos especials en matèria de contractació contra aquesta Resolució —un per a cada una de les factures—,



i només en el recurs relatiu a la factura 10000/75 va sol·licitar, com a mesura provisional, la suspensió de l'execució de la Resolució per evitar perjudicis irreparables de difícil o impossible "avaluació econòmica" (*sic*). Aquest recurs es va rebre a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 26 de gener de 2017.

El recurrent fonamenta el recurs en el fet que, a parer seu, la factura que ha presentat la concessionària s'ajusta al plec de clàusules administratives particulars de la concessió.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és la Resolució per la qual es retorna a la concessionària una factura d'un contracte de concessió d'obra pública, dictada pel conseller de Territori, Energia i Mobilitat.

Atès que es tracta d'un acte no susceptible del recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 40 del Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre (en endavant, TRLCSP), es pot interposar en contra el recurs administratiu que sigui procedent. Aquest recurs, a la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, és el recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 66 de la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, i l'ha de resoldre la Junta Consultiva de Contractació Administrativa.

La competència per resoldre aquest recurs i, per tant, per pronunciar-se sobre la sol·licitud de suspensió correspon a la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, d'acord amb la lletra *m* de l'article 2 i l'article 7 del Text consolidat del Decret pel qual es creen la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, el Registre de contractes i el Registre de contractistes, aprovat pel Decret 3/2016, de 29 de gener.

2. L'article 117.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, disposa que:

La interposició de qualsevol recurs, excepte en els casos en què una disposició estableixi el contrari, no suspèn l'execució de l'acte impugnat.

D'acord amb la regla general que estableix aquest article, la Resolució objecte d'impugnació és un acte administratiu immediatament executiu.



L'apartat 2 d'aquest mateix article disposa que:

No obstant el que disposa l'apartat anterior, l'òrgan a qui competeix resoldre el recurs, amb la ponderació prèvia, suficientment raonada, entre el perjudici que causaria a l'interès públic o a tercers la suspensió i l'ocasionat al recurrent com a conseqüència de l'eficàcia immediata de l'acte recorregut, pot suspendre, d'ofici o a sol·licitud del recurrent, l'execució de l'acte impugnat quan concorrin alguna de les circumstàncies següents:

- a) Que l'execució pugui causar perjudicis de reparació impossible o difícil.
- b) Que la impugnació es fonamenti en alguna de les causes de nul·litat de ple dret que preveu l'article 47.1 d'aquesta Llei.

3. El recurrent demana que se suspengui l'execució de la Resolució impugnada per evitar perjudicis irreparables de difícil o impossible "avaluació econòmica" (*sic*), però no argumenta ni acredita quins són aquests possibles perjudicis.

Cal assenyalar que la Resolució objecte del recurs, la suspensió de la qual demana el recurrent, és un acte que, tot i que no té un contingut econòmic, pot tenir alguna implicació o conseqüència econòmica. En tot cas, els actes de contingut merament econòmic no causen perjudicis que siguin difícils o impossibles de reparar. Així ho ha manifestat el Tribunal Suprem, entre d'altres, en la Sentència de 16 de maig de 2000, en la qual manifesta que:

como ya tiene reiterado esta Sala, el contenido económico del acto administrativo, cuando éste no ostenta un carácter desorbitado, no puede reputarse perjuicio de difícil o imposible reparación, base necesaria e imprescindible para acordar la suspensión, porque la Administración es por su propia naturaleza y normal funcionamiento una entidad responsable y solvente en grado máximo, y por tanto, ante la posible existencia de perjuicios derivados de la ejecución inmediata del acto administrativo que posteriormente fuere anulado en vía jurisdiccional, no puede ofrecer ni ofrece dificultades la adecuada y fácil reparación de los mismos.

El Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears s'ha manifestat en el mateix sentit en les sentències de 10 de gener i de 5 de juny de 2012, entre d'altres.

A més, el Tribunal Suprem, en la Sentència de 31 d'octubre de 1995, va manifestar el següent:

Ciertamente, constituye doctrina reiteradamente mantenida por esta Sala, que si bien el contenido económico del acto administrativo, no debe reputarse perjuicio de difícil reparación -base necesaria para acordar la suspensión- dada la solvencia y responsabilidad de la



Administración, para la reparación del daño, si así fuese procedente, ello, desde luego, ha de referirse a contenidos económicos racionalmente moderados en relación con las circunstancias de cada caso, más si [mas sí] debe reputarse procedente la suspensión del acto impugnado si tales daños y perjuicios resultantes de la ejecución del acto impugnado son de muy considerable entidad, de modo que dificulte su posible resarcimiento y suponga un sacrificio económico de relevante y significativa magnitud para el obligado a su ejecución, en directa relación con el grado demandado por el interés público para su ejecución.

Per tant, atès que no s'acredita cap perjudici per al recurrent, i en atenció a l'interès públic, no hi ha cap causa que fonamenti la suspensió de la Resolució del conseller de Territori, Energia i Mobilitat per la qual s'ordena la devolució de la factura núm. 10000/74, de dia 31 de març de 2016, corresponent al primer trimestre de 2016; i de la factura 10000/75, de dia 31 de març de 2016, corresponent a la liquidació dels tràfics reals de 2015, de la concessió d'obra pública "Desdoblament de la C-731 Eivissa - Sant Antoni".

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Denegar la suspensió de l'execució de la Resolució del conseller de Territori, Energia i Mobilitat per la qual s'ordena la devolució de la factura núm. 10000/74, de dia 31 de març de 2016, corresponent al primer trimestre de 2016; i de la factura 10000/75, de dia 31 de març de 2016, corresponent a la liquidació dels tràfics reals de 2015, de la concessió d'obra pública "Desdoblament de la C-731 Eivissa - Sant Antoni", emeses per l'empresa IBISAN Sociedad Concesionaria, SA, per no ser conformes amb el plec de clàusules administratives particulars de la concessió, atès que no s'acredita que se'n derivi cap perjudici de reparació impossible o difícil per al recurrent.
2. Notificar aquest Acord a IBISAN Sociedad Concesionaria, SA, i a la Conselleria de Territori, Energia i Mobilitat.

Interposició de recursos

Contra aquest Acord —que exhaurix la via administrativa— es pot interposar un recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears en el termini de dos mesos comptadors des de l'endemà d'haver-ne rebut la notificació, d'acord amb els articles 10.1 a i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.