



Govern de les Illes Balears

Conselleria d'Hisenda i Pressuposts
Junta Consultiva
de Contractació Administrativa

Exp. Junta Consultiva: RES 1/2015

Inadmissió del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: contracte de subministrament d'aigua mineral per al consum, als edificis i instal·lacions de la Conselleria de Turisme i Esports

CONTR 2014/5849

Conselleria de Turisme i Esports

Recurrent: Expendedores Automáticos de Mallorca, SL

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 30 de gener de 2015 pel qual es declara la inadmissió del recurs especial en matèria de contractació interposat per Expendedores Automáticos de Mallorca, SL, contra l'Acord de la Mesa de Contractació pel qual s'exclou l'empresa del procediment d'adjudicació del contracte de subministrament d'aigua mineral per al consum, als edificis i instal·lacions de la Conselleria de Turisme i Esports

Fets

1. El 27 d'octubre de 2014, el secretari general de la Conselleria de Turisme i Esports va aprovar, per delegació, l'expedient de contractació, els plecs de prescripcions tècniques i de clàusules administratives particulars i l'obertura del procediment d'adjudicació del contracte de subministrament d'aigua mineral per al consum, als edificis i instal·lacions de la Conselleria de Turisme i Esports, per procediment obert. L'anunci de licitació es va publicar en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears* l'1 de novembre.
2. El 19 de desembre de 2014, la Mesa de Contractació va excloure del procediment l'empresa Expendedores Automáticos de Mallorca, SL, atès que la seva oferta tècnica no complia els requisits que estableix l'apartat 3 del Plec de prescripcions tècniques que regeixen el procediment. Aquest Acord, en el qual s'indicava que en contra es podia interposar un recurs d'alçada davant la Mesa de Contractació o davant el conseller de Turisme i Esports, d'acord amb l'article 114 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, i l'article 58 de la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la



Comunitat Autònoma de les Illes Balears, es va notificar a l'empresa el 23 de desembre.

3. El 14 de gener de 2015, el representant (sense acreditar) de l'empresa Expendedores Automáticos de Mallorca, SL, va presentar davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa un recurs especial en matèria de contractació contra l'exclusió de l'empresa del procediment d'adjudicació del contracte de subministrament d'aigua mineral per al consum, als edificis i instal·lacions de la Conselleria de Turisme i Esports.
4. El 16 de gener de 2015, la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa va trametre una còpia del recurs al secretari general de la Conselleria de Turisme i Esports i li va demanar, entre altra documentació, una còpia de la part de l'expedient necessària per resoldre'l. Aquesta documentació es va rebre a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 26 de gener.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és l'Acord de la Mesa de Contractació pel qual s'exclou una empresa d'un procediment d'adjudicació d'un contracte de subministrament no subjecte a regulació harmonitzada, tramitat per la Conselleria de Turisme i Esports.

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), s'hi pot interposar el recurs administratiu que sigui procedent, d'acord amb el segon paràgraf de l'apartat 5 de l'article 40 del TRLCSP, que disposa que els actes que es dictin en els procediments d'adjudicació de contractes administratius que no compleixin els requisits de l'apartat 1 de l'article 40 poden ser objecte de recurs de conformitat amb el que disposen la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, i la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

El recurs administratiu que es pot interposar depèn de si l'acte administratiu impugnat posa fi a la via administrativa o no.

Tal com disposen els articles 107, 114 i 116 de la Llei 30/1992, contra els actes que posen fi a la via administrativa es pot recórrer potestativament en reposició,



mentre que contra els actes que no posen fi a la via administrativa, com és el cas dels actes de tràmit qualificat, es pot recórrer en alçada davant de l'òrgan superior jeràrquic del que els ha dictat.

En aquest sentit, els actes de les meses de contractació pels quals s'exclou una empresa d'un procediment d'adjudicació són actes de tràmit qualificat, atès que determinen per a les empreses excloses la impossibilitat de continuar el procediment. Així ho recull expressament l'apartat 2, lletra *b*, de l'article 40 del TRLCSP.

La Junta Consultiva de Contractació Administrativa de les Illes Balears va analitzar quin és el sistema de recursos en matèria de contractació en l'Informe 13/2008, de 30 de juliol de 2009, "Sistema de recursos en matèria de contractació: interpretació de l'article 37 de la Llei de contractes del sector públic i de 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, en la consideració jurídica 8, va manifestar el següent:

Pel que fa al règim de recursos contra els actes no inclosos en l'àmbit d'aplicació del recurs especial definit en l'article 37 de la LCSP [actualment, article 40 del TRLCSP], no s'estableix un sistema de recursos específics, sinó que, en el cas dels ens que tenen la condició d'Administració pública als efectes de la LCSP, s'ha d'acudir al sistema general de recursos de la Llei 30/1992. Per tant, es pot interposar el recurs administratiu que correspongui en cada cas, en funció de l'acte de què es tracti.

Així, contra els actes que no exhaureixen la via administrativa es pot interposar el recurs d'alçada, i contra els que sí que l'exhaureixen es pot interposar el recurs potestatiu de reposició, o bé directament el recurs contenciós administratiu.

2. La Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, regula un recurs especial en matèria de contractació, la resolució del qual correspon a la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, d'acord així mateix amb el Decret 20/1997, de 7 de febrer, pel qual es crea la Junta Consultiva.

El fonament d'aquest recurs és en la mateixa Llei 3/2003, concretament en l'article 59, que és l'article que materialitza en l'ordenament autonòmic les previsions de l'article 107.2 de la Llei 30/1992. Ambdós articles permeten substituir el recurs d'alçada i el recurs de reposició, en supòsits o en àmbits



sectorials determinats, per altres procediments d'impugnació, reclamació, conciliació, mediació i arbitratge, davant òrgans col·legiats o comissions específiques no subjectes a instruccions jeràrquiques.

Es tracta d'un recurs que substitueix a tots els efectes el recurs de reposició en els casos en què sigui procedent, en relació amb una matèria específica, la contractació administrativa, en qualsevol fase del procediment de contractació, i sigui quin sigui l'import del contracte, llevat que es tracti d'un acte inclòs en l'article 40 del TRLCSP, i sempre que l'ens afectat tengui la consideració d'administració pública als efectes de la Llei 30/1992.

Així, l'article 66.1 de la Llei 3/2003 disposa el següent:

Contra els actes dels òrgans de contractació es pot interposar un recurs especial en matèria de contractació. Aquest recurs, al qual és aplicable el règim jurídic previst en la legislació bàsica per al recurs de reposició, té caràcter potestatiu, l'ha de resoldre la Junta Consultiva de Contractació i substitueix, a tots els efectes, el recurs de reposició.

En conseqüència, el recurs que preveu la legislació autonòmica només es pot interposar en els casos en què podria interposar-se un recurs administratiu de reposició.

Per tant, atès que l'Acord de la Mesa de Contractació pel qual s'exclou l'empresa Expendedores Automáticos de Mallorca, SL, del procediment d'adjudicació del contracte de subministrament d'aigua mineral per al consum, als edificis i instal·lacions de la Conselleria de Turisme i Esports és un acte de tràmit qualificat que no exhaureix la via administrativa, no es pot interposar el recurs especial en matèria de contractació que regula l'article 66 de la Llei 3/2003, sinó que s'ha d'interposar un recurs d'alçada davant el conseller de Turisme i Esports, tal com es va indicar a l'empresa en la notificació de l'acte objecte de recurs. En conseqüència, la resolució d'aquest recurs no correspon a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Inadmetre el recurs interposat per Expendedores Automáticos de Mallorca, SL, contra l'Acord de la Mesa de Contractació pel qual s'exclou l'empresa del procediment d'adjudicació del contracte de subministrament d'aigua mineral per



al consum, als edificis i instal·lacions de la Conselleria de Turisme i Esports, per manca de competència d'aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa per resoldre'l.

2. Instar la Conselleria de Turisme i Esports a resoldre el recurs interposat per Expendedores Automáticos de Mallorca, SL, atès que el conseller de Turisme i Esports és l'òrgan competent per resoldre'l.
3. Notificar aquest Acord a Expendedores Automáticos de Mallorca, SL, i a la Conselleria de Turisme i Esports.

Interposició de recursos

Contra aquest Acord —que exhaureix 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.