



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ JUNTA CONSULTIVA
CONTRACTACIÓ
ADMINISTRATIVA

Exp. Junta Consultiva: RES 1/2019

Inadmissió del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: contracte de serveis d'assessoria laboral i jurídica i d'assessoria fiscal i comptable de la Fundació per als Estudis Superiors de Música i Arts Escèniques de les Illes Balears

CNTS - 1/2018

Fundació per als Estudis Superiors de Música i Arts Escèniques de les Illes Balears

Recurrent: Organización Bonet Asesores, SL

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 30 de gener de 2019 pel qual s'inadmet el recurs especial en matèria de contractació interposat per l'empresa Organización Bonet Asesores, SL, contra la Resolució del gerent de la Fundació per als Estudis Superiors de Música i Arts Escèniques de les Illes Balears per la qual s'adjudica el contracte de serveis d'assessoria laboral i jurídica i d'assessoria fiscal i comptable

Fets

1. El 20 de setembre de 2018, la Fundació per als Estudis Superiors de Música i Arts Escèniques de les Illes Balears va publicar l'anunci de licitació del procediment per a l'adjudicació del contracte de serveis d'assessoria laboral i jurídica i d'assessoria fiscal i comptable en el perfil del contractant de l'entitat.
2. El 29 de novembre de 2018, el gerent de la Fundació per als Estudis Superiors de Música i Arts Escèniques de les Illes Balears va dictar la Resolució per la qual s'adjudica el contracte. Aquesta Resolució es va publicar en el perfil del contractant de l'entitat el 10 de desembre de 2018.
3. El 10 de gener de 2019, el representant de l'empresa Organización Bonet Asesores, SL, va interposar davant la Junta Consultiva de Contractació de Administrativa un recurs especial en matèria de contractació contra la



Resolució del gerent de la Fundació per als Estudis Superiors de Música i Arts Escèniques de les Illes Balears per la qual s'adjudica el contracte de serveis d'assessoria laboral i jurídica i d'assessoria fiscal i comptable.

4. El 16 de gener de 2019, la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, una vegada comprovat que la Junta Consultiva no era l'òrgan competent per resoldre el recurs i amb la finalitat d'agilitar-ne la resolució per part de l'òrgan realment competent, va trametre el recurs a la Conselleria d'Educació i Universitat.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és la Resolució per la qual s'adjudica un contracte de serveis el valor estimat del qual és inferior a cent mil euros, tramitat per la Fundació per als Estudis Superiors de Música i Arts Escèniques de les Illes Balears, entitat que té caràcter de poder adjudicador no administració pública.

L'apartat 1 de l'article 44 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (en endavant, LCSP), disposa que són susceptibles de recurs especial en matèria de contractació, els actes i les decisions que esmenta l'apartat 2 d'aquest mateix article, quan es refereixin, entre altres, als contractes de serveis amb un valor estimat superior a cent mil euros que pretenguin concertar les administracions públiques o la resta d'entitats que tinguin la condició de poders adjudicadors.

L'apartat 6 de l'article 44 de l'LCSP estableix que les actuacions que duguin a terme els poders adjudicadors que no tinguin la condició d'administracions públiques en els procediments que no estiguin inclosos en l'apartat 1 d'aquest article s'han d'impugnar en via administrativa de conformitat amb el que disposa la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, davant el titular del departament, òrgan, ens o organisme al qual estigui adscrita l'entitat contractant o al qual correspongui la seva tutela.

La Recomanació de 28 de febrer de 2018 de la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'Estat als òrgans de contractació en relació amb diversos aspectes relacionats amb l'entrada en vigor de la Llei de contractes del sector públic, indica, en relació amb aquest precepte, que:



Del precepto transcrito [article 44.6 de l'LCSP] podemos extraer las siguientes conclusiones:

- La norma regula el régimen de impugnación de los actos que no son susceptibles de recurso especial en materia de contratación.
- Afecta a los poderes adjudicadores que no tengan la condición de Administración Pública en todas sus diversas variantes.
- Configura un sistema de recurso de alzada impropio ante el titular del departamento, ente u organismo de adscripción o tutela.

Esta fórmula no es extraña en nuestro derecho de contratos públicos en la medida en que la ley acude de forma frecuente a este sistema para el control de los distintos actos que dictan en materia contractual tanto los poderes adjudicadores como las entidades del sector público que no tienen esta condición. Este régimen de impugnación se configura, por otro lado, como un sistema especial aplicable a los contratos públicos y que prevalece, por razón de la materia, sobre lo dispuesto con carácter general en el artículo 114.2.d) de la Ley 39/2015 que, además, admite expresamente excepciones por norma con rango legal, como es el caso. A la tramitación de este recurso de alzada, no obstante, sí se aplicarán las restantes normas de la LPA que regulan aquellos aspectos propios del recurso de alzada que no están descritas en la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por expresa exigencia de la norma especial.

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 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.

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 112.2 de la Llei 39/2015. 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 44 de la LCSP, i sempre que l'ens afectat tengui la consideració d'administració pública als efectes de la Llei 39/2015.

Així, l'article 66.1 d'aquesta Llei 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, i, per tant, no pot substituir un recurs d'alçada impropï.

Per tant, atès que el contracte de serveis d'assessoria laboral i jurídica i d'assessoria fiscal i comptable de la Fundació per als Estudis Superiors de Música i Arts Escèniques de les Illes Balears és un contracte adjudicat per una entitat que té la consideració de poder adjudicador no administració pública, li és d'aplicació l'apartat 6 de l'article 44 de l'LCSP i no es pot interposar el recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 66 de la Llei 3/2003.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Inadmetre el recurs interposat per l'empresa Organización Bonet Asesores, SL, contra la Resolució del gerent de la Fundació per als Estudis Superiors de Música i Arts Escèniques de les Illes Balears per la qual s'adjudica el contracte de serveis d'assessoria laboral i jurídica i d'assessoria fiscal i comptable, per manca de competència d'aquesta Junta Consultiva per resoldre'l.
2. Notificar aquest Acord a l'empresa Organización Bonet Asesores, SL, a la Fundació per als Estudis Superiors de Música i Arts Escèniques de les Illes Balears i a la Conselleria d'Educació i Universitat.

Interposició de recursos

Contra aquest Acord —que exhaureix la via administrativa— es pot interposar un recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa



G
O
I
B
/

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.