



Exp. Junta Consultiva: RES 3/2020

Resolució del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: contracte de serveis d'assistència tècnica i consultoria en l'àmbit de transport sanitari aeri a les Illes Balears (SSCC PAS 92/2020)

Servei de Salut de les Illes Balears

Recurrent: Juan José Company Cros

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 28 de juliol de 2020

Atès el recurs especial en matèria de contractació interposat pel Sr. Juan José Company Cros, contra el Acord de la Mesa de contractació pel qual se li exclou del procediment de licitació del contracte de serveis d'assistència tècnica i consultoria en l'àmbit de transport sanitari aeri a les Illes Balears, la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, en sessió de 28 de juliol de 2020, ha adoptat el següent Acord:

Fets

1. El 21 de febrer de 2020, el Servei de Salut de les Illes Balears va publicar en la Plataforma de Contractació del Sector Públic la licitació del contracte de serveis d'assistència tècnica i consultoria en l'àmbit de transport sanitari aeri a les Illes Balears, depenent de la Gerència d'Atenció d'Urgències del 061, per procediment obert simplificat i tramitació ordinària, el valor estimat de la qual és de 100.00,00 euros.

El procediment d'adjudicació es regeix per la Llei 9/2017, 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 (d'ara endavant, LCSP).

2. En sessió de dia 16 d'abril de 2020 la mesa de contractació va acordar excloure de la licitació al licitador Juan José company Cros, atès que no havia acreditat la seva inscripció al Registre Oficial de Licitadors i Empreses Classificades del Sector Públic (ROLECE), en compliment d'allò que estableix l'article 159.4 a), de la LCSP.

Aquest Acord se li va notificar per correu electrònic dia 21 d'abril de 2020.

En dita notificació s'informa expressament que contra l'acord de la mesa, que exhaureix la via administrativa, cal interposar potestativament el recurs especial en matèria de contractació al que es refereix 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, davant l'òrgan de contractació o davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà a aquell en què es rebí la notificació.

En cas de no optar per aquesta via, cal interposar directament recurs contenciós administratiu davant el Jutjat Contenciós Administratiu de Palma en el termini de dos mesos a comptar des de l'endemà de la notificació.

3. El 15 de maig de 2020, el recurrent va interposar davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, un recurs especial en matèria de contractació contra el acord d'exclusió del procediment de licitació, perquè es pugui retrotraure el procediment al moment procedimental de l'exclusió i així mateix s'acordi l'exclusió de Safe Global Services 2013, SL, per no haver presentat l'oferta conforme els plecs.

També al·lega irregularitats en la composició dels membres de la mesa de contractació.

En l'escrit conclou que, de no poder esmenar aquestes irregularitats, s'acordi la nul·litat del procediment.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és l'Acord de la Mesa de contractació de dia 16 d'abril de 2020, pel qual s'exclou al recurrent de la licitació d'un contracte de serveis tramitat pel Servei de Salut de les Illes Balears, que té caràcter d'administració pública.
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.

Aquest recurs, que es fonamenta en l'article 59 de Llei 3/2003, es correspon amb el previst en l'article 112.2 de la Llei 39/2015, de Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques. Tots dos 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, per tant, d'un recurs que substitueix amb caràcter general al 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, tret que es tracti d'un acte inclòs en l'article 44 de la LCSP, i sempre que l'ens afectat tingui la consideració d'administració pública.

Finalment, és un recurs que, en compliment de l'article 66, es pot interposar contra actes de l'òrgan de contractació.

3. D'acord amb l'establert a l'article 326 de la LCSP, la Mesa de contractació caracteritzada legalment com a òrgan d'assistència tècnica especialitzada, entre les seves funcions té la de qualificar la documentació acreditativa del compliment dels requisits previs a què es refereixen els articles 140 i 141 de la LCSP, i, en el seu cas, acordar l'exclusió dels licitadors que no acreditin dit compliment, previ tràmit d'esmena.

Atès que l'acte objecte d'aquest recurs, és l'acte de la Mesa de contractació pel qual s'acorda excloure del procediment de licitació al Sr. Juan José Company Cros per no haver esmenat la document requerida, s'ha d'afirmar que l'acte que s'impugna no és susceptible del recurs especial en matèria de contractació que preveu Llei 3/2003.

4. En tot cas, per distingir el tipus de recurs que cal interposar, s'haurà de determinar si l'acte de que es tracta exhaureix o no la via administrativa, d'acord amb el que estableix l'article 114 de la Llei 39/2015, de Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques.

L'article 112.1 del mateix cos legal, estableix que:

Contra les resolucions i actes de tràmit, si aquests darrers decideixen directa o indirectament el fons de l'assumpte, determinen la impossibilitat de continuar el procediment, produeixen indefensió o perjudici irreparable a dret i interessos legítims, podran els interessats interposar els recursos d'alçada i potestatiu de reposició,

que cal fonamentar en qualsevol dels motius de nul·litat o anul·labilitat establerts als articles 48 i 49 d'aquesta Llei.

A continuació, l'article 121.1 disposa que les resolucions i actes a què es refereix l'article 112.1, quan no posin fi a la via administrativa, podran ser recorreguts en alçada davant l'òrgan superior jeràrquic del que els va dictar.

L'acte objecte del recurs és un acte de tràmit qualificat i no exhaureix la via administrativa i, per tant, és susceptible de recurs d'alçada, d'acord amb l'article 58 de la Llei 3/2003, de 26 de març, en concordança amb l'article 121 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre.

5. En conseqüència, la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de les Illes Balears no resulta competent per a la resolució del recurs i l'ha d'inadmetre, ja que l'òrgan competent per a la seva resolució és, en aquest cas, l'òrgan de contractació del Servei de Salut de les Illes Balears que, d'acord amb l'article 2.6 del Decret 14/2016, d'11 de març, pel qual s'aprova el text consolidat del Decret sobre contractació de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, és el director general o titular de l'òrgan de direcció corresponent..
6. D'altra banda, cal tenir en compte que els apartats 2 i 3 de l'article 40 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, disposen que:

2. Tota notificació haurà de ser cursada dins del termini de deu dies a partir de la data en què l'acte hagi estat dictat, i haurà de contenir el text íntegre de la resolució, amb indicació de si posa fi o no a la via administrativa, l'expressió dels recursos que procedeixin, si escau, en via administrativa i judicial, l'òrgan davant el qual haguessin de presentar-se i el termini per interposar-los, sense perjudici que els interessats puguin exercitar, si escau, qualsevol un altre que estimin procedent.

3. Les notificacions que, contenint el text íntegre de l'acte, ometessin algun dels altres requisits previstos en l'apartat anterior, faran efecte a partir de la data en què l'interessat realitzi actuacions que suposin el coneixement del contingut i abast de la resolució o acte objecte de la notificació, o interposi qualsevol recurs que procedeixi.

Tenint en compte que l'error en la qualificació del recurs ho ha provocat l'Administració, indicant erròniament el peu de recurs a interposar, aquest error no pot ser imputable al recurrent i no ha de perjudicar-li ni causar-li indefensió, havent de considerar-se que la notificació va ser defectuosa o insuficient, per no complir els requisits exigits.

En els casos de notificació defectuosa, com ha assenyalat el Tribunal Constitucional (entre d'altres, en la Sentència 158/2000, de 12 de juny), el que no és admissible és que resulti un perjudici per al particular que no va quedar il·lustrat de la via a seguir enfront d'una resolució que estimava onerosa com a conseqüència de la falta de diligència o de l'error de l'Administració en realitzar una notificació.

I atès que amb la notificació del present Acord, el recurrent tindrà constància de l'error i coneixement del recurs que havia d'haver interposat, quedarà convalidada la notificació defectuosa que va practicar l'òrgan de contractació i el seu contingut desplegarà efectes a partir del moment en què es practiqui.

6. L'article 14.1 de la Llei 40/2015 d'1 d'octubre, de Règim Jurídic del Sector Públic, disposa que:

L'òrgan administratiu que s'estimi incompetent per a la resolució d'un assumpte remetrà directament les actuacions a l'òrgan que consideri competent, havent de notificar aquesta circumstància als interessats.

Per això, a fi que quedin garantits els drets de la recurrent i de la resta de licitadors, aquesta Junta Consultiva remetrà el recurs al director general del Servei de Salut de les Illes Balears.

7. Finalment, atès que el recurs s'ha d'inadmetre, tampoc procedeix fer pronunciament algun en relació amb les al·legacions formulades pel recurrent, que correspondrà també a l'òrgan competent.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Inadmetre el recurs especial en matèria de contractació interposat pel Sr. Juan José Company Cros, contra l'acord de la Mesa de contractació pel qual se li exclou del procediment de licitació del contracte de serveis d'assistència tècnica i consultoria en l'àmbit de transport sanitari aeri a les Illes Balears, per falta de competència d'aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa per resoldre'l, sent competent el director general del Servei de Salut de les Illes Balears.
2. Remetre el recurs a la direcció general del Servei de Salut de les Illes Balears.

3. Notificar aquest Acord a les persones interessades i al Servei de Salut de les Illes Balears.

Interposició de recursos

Contra aquest Acord —que esgota la via administrativa— pot interposar-se un recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears en el termini de dos mesos a comptar des de l'endemà a aquell en què es rebí 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.