



Exp. Junta Consultiva: RES 4/2009

Resolució del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: Contracte de gestió de servei públic del centre per a persones amb grans discapacitats físiques Joan Crespí, de Palma

CONTR 2008/6226

Conselleria d'Afers Socials, Promoció i Immigració

Recurrent: Mapfre Quavitaë, SA

**Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació de 26 de juny de 2009, pel qual es resol el recurs interposat per Mapfre Quavitaë, SA contra la Resolució per la qual es declara acabat el procediment de contractació per a la gestió de servei públic del centre per a persones amb grans discapacitats físiques Joan Crespí, de Palma**

## **Fets**

1. El 15 d'octubre de 2008 la consellera d'Afers Socials, Promoció i Immigració va aprovar l'expedient de contractació, els plecs de prescripcions tècniques i de clàusules administratives particulars i l'obertura del procediment d'adjudicació del contracte de gestió de servei públic del centre per a persones amb grans discapacitats físiques Joan Crespí, de Palma, per procediment obert i amb una pluralitat de criteris d'adjudicació. L'anunci de licitació es va publicar en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears* de 18 d'octubre de 2008, i en els diaris *Diario de Mallorca* i *Última Hora* de 30 d'octubre de 2008.
2. El 12 de novembre de 2008 la Mesa de Contractació va obrir els sobres amb la documentació de caràcter general de les tres empreses que es van presentar a la licitació i els va concedir un termini per esmenar les deficiències observades.
3. El 17 de novembre de 2008 la Mesa de Contractació va acordar no admetre a la licitació cap de les tres empreses que van presentar oferta, ja que no van acreditar la solvència tècnica i/o econòmica i, en conseqüència, va proposar a l'òrgan de contractació l'acabament del procediment per impossibilitat material de continuar-lo.



4. El 18 de novembre de 2008 la consellera d'Afers Socials, Promoció i Immigració va declarar acabat el procediment de contractació per a la gestió de servei públic del centre per a persones amb grans discapacitats físiques Joan Crespí, de Palma, per impossibilitat material de continuar-lo, i va notificar aquesta resolució per fax al recurrent el dia 26 de novembre de 2008, amb indicació que contra aquesta resolució podia interposar un recurs especial en matèria de contractació davant l'òrgan de contractació o davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, de conformitat amb 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.
5. El 22 de desembre de 2008 el senyor J.L.C.R., en nom i representació, sense acreditar, de l'empresa Mapfre Quavitae, SA, va interposar un recurs especial en matèria de contractació contra la Resolució de 18 de novembre de 2008 per la qual es declarava acabat el procediment de contractació. Aquest recurs es va trametre a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 8 d'abril de 2009.
6. D'acord amb l'article 112 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, s'ha donat audiència a tots els interessats en el procediment. El 5 de maig de 2009 l'empresa Eulen Servicios Sociosanitarios, SA va presentar al·legacions.

### **Fonaments de dret**

1. La competència per resoldre el recurs especial en matèria de contractació, regulat en 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, 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 aquesta Junta Consultiva, i el seu Reglament d'organització i funcionament, aprovat per Acord del Consell de Govern de 10 d'octubre de 1997.

L'acte objecte de recurs és la resolució per la qual es declara acabat un procediment d'adjudicació d'un contracte no subjecte a regulació harmonitzada, tramitat per la Conselleria d'Afers Socials, Promoció i Immigració, que té caràcter d'Administració pública.

Atès que es tracta d'un acte no susceptible del recurs especial en matèria de contractació previst en l'article 37 de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de



contractes del sector públic (en endavant, LCSP), s'hi pot interposar el recurs administratiu que sigui procedent. Aquest recurs, a la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, és el recurs especial en matèria de contractació previst en l'article 66 de la Llei 3/2003, de 26 de març, i l'ha de resoldre la Junta Consultiva de Contractació Administrativa.

2. El recurs es fonamenta en la valoració errònia, per part de la Mesa de Contractació, de la seva solvència econòmica, una actuació que a judici del recurrent ha determinat l'exclusió injustificada de Mapfre Quavitaie, SA de la licitació, tot i que, segons manifesta el recurrent, l'empresa compleix els requisits de solvència econòmica establerts en el Plec de clàusules administratives particulars.
3. L'article 51 de la LCSP, que té caràcter bàsic, disposa, quant a l'exigència de solvència, que:

1. Per subscriure contractes amb el sector públic els empresaris han d'acreditar que compleixen les condicions mínimes de solvència econòmica i financera i professional o tècnica que determini l'òrgan de contractació. Aquest requisit es pot substituir pel de la classificació quan aquesta sigui exigible d'acord amb el que disposa aquesta Llei.

2. Els requisits mínims de solvència que ha de complir l'empresari i la documentació requerida per acreditar-los s'han d'indicar a l'anunci de licitació, s'han d'especificar en el plec del contracte, i han d'estar vinculats al seu objecte i ser proporcionals a aquest.

D'acord amb l'apartat 2 d'aquest article, els requisits mínims de solvència han d'estar vinculats i ser proporcionals a l'objecte del contracte, i s'han d'indicar a l'anunci de licitació i s'han d'especificar en el Plec de clàusules administratives particulars.

En relació amb la vinculació necessària entre la solvència exigida als licitadors i l'objecte del contracte, l'Informe 45/02, de 28 de febrer de 2003, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa del Ministeri d'Economia i Hisenda es va manifestar en els termes següents:

La conducta que se ha de seguir por el órgano de contratación será en primer lugar analizar el contenido sobre el que versa la ejecución del contrato, para a continuación determinar con qué medios debe contar la empresa para ejecutarlo y qué antecedentes o experiencia relativos al mismo debe tener quien resulte adjudicatario y, consecuentemente quien pretenda concurrir a la adjudicación, medios que necesariamente han de



estar en relación directa con la prestación y con las especificaciones técnicas que en su caso se exijan.

Així, es dedueix que l'òrgan de contractació ha de valorar les necessitats que comportarà l'execució de les prestacions incloses en l'objecte del contracte, a l'efecte de determinar i d'exigir unes condicions de solvència que garanteixin que l'empresa que finalment resulti adjudicatària el pugui dur a terme satisfactòriament. Per tant, és indubtable que la solvència exigida ha d'estar vinculada directament a l'objecte del contracte.

La solvència econòmica i financera i tècnica o professional s'ha d'acreditar mitjançant l'aportació dels documents que determini l'òrgan de contractació d'entre els previstos en els articles 64 a 68 de la LCSP.

4. L'anunci de licitació publicat en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears* té, pel que fa a l'objecte del recurs, el contingut següent:

2. Objecte del contracte

Descripció de l'objecte del contracte: gestió del servei públic d'assistència a persones amb grans discapacitats físiques a través dels serveis de residència temporal de respir, centre d'estades diürnes, servei de promoció de l'autonomia personal i suport a la vida independent i atenció sanitària especialitzada en el centre Joan Crespí, a Palma.

3. Requisits mínims de solvència del contractista i documentació per acreditar-los:

Requisits mínims: experiència en la gestió de serveis de naturalesa similar a la de l'objecte del contracte, en els termes establerts en el PCAP, i volum de negocis de l'empresa en les activitats objecte del contracte amb una mitjana dels tres darrers exercicis igual o superior a 1.000.000 €.

D'acord amb el Plec de clàusules administratives particulars, l'objecte del contracte és la gestió del servei públic d'assistència a persones amb grans discapacitats físiques mitjançant els serveis de residència temporal de respir, centre de dia, servei de promoció de l'autonomia personal i suport a la vida independent, i servei de rehabilitació i atenció sanitària especialitzada. El Plec de prescripcions tècniques especifica les persones a què va adreçat el servei i fa una descripció de cadascun dels serveis i programes que s'han de dur a terme.

Quant a la solvència econòmica i financera, la lletra F1 del Plec disposa que els mitjans per acreditar-la són els següents:

— Art. 64.1.c) LCSP: Declaración sobre el volumen global de negocios en el ámbito de las actividades de gestión de centros asistenciales de carácter



sociosanitario de los tres últimos ejercicios. Se deben adjuntar los informes de auditoría correspondientes a esos tres últimos ejercicios y

— Art. 64.1.b) LCSP Las cuentas anuales presentadas en el Registro Mercantil o en el registro oficial que corresponda. Los empresarios no obligados a presentar las cuentas en registros oficiales podrán aportar, como medio alternativo de acreditación, los libros de contabilidad debidamente legalizados.

Les condicions mínimes de solvència exigides en la lletra F4 del Plec són:

Experiencia en la gestión de centros asistenciales de carácter sociosanitario durante un período de al menos, tres años. En concreto es necesario que entre los servicios gestionados se hayan prestado alguno o algunos de los servicios objeto del contrato (los que se definen en la cartera de servicios de cada uno de los descritos en el PPT: residencia temporal de respiro, centro de estancias diurnas, atención sanitaria especializada y promoción de la autonomía personal) a personas con las siguientes afecciones de salud: personas con lesiones medulares, personas que hayan padecido poliomielitis, personas afectadas por traumatismo craneo encefálico, personas con enfermedades neuromusculares, personas con daños cerebrales adquiridos, personas afectadas por enfermedades neurodegenerativas. Al menos a algunos de estos colectivos.

Además el volumen de negocios de la empresa, en el ámbito de las actividades de gestión de centros asistenciales de carácter sociosanitario, promedio de los tres últimos ejercicios, debe ser igual o superior a 1.000.000 €.

5. La Mesa de Contractació, reunida el 17 de novembre de 2008, va considerar, com a motiu d'exclusió de l'empresa recurrent, la manca d'acreditació de la solvència econòmica, atès que la mitjana de la xifra de negocis de Mapfre Quavitaie, SA dels tres darrers exercicis referida a les activitats objecte del contracte descrites en la lletra F1 del Plec no és igual o superior a 1.000.000 euros.

L'empresa recurrent considera que aquesta xifra s'ha de referir al volum de negoci generat en l'àmbit de les activitats de gestió de centres assistencials de caràcter sociosanitari de qualsevol tipus, sense limitacions. Per tant, el recurrent considera inadequat que la Mesa hagi entès que aquest import ha d'estar referit a les prestacions objecte del contracte, és a dir, a la gestió de centres assistencials per a persones amb grans discapacitats físiques.

No obstant això, la Mesa de Contractació va interpretar que tant l'anunci de licitació com el Plec de clàusules administratives particulars vinculaven clarament



el volum de negoci amb l'objecte del contracte, de manera que la solvència econòmica exigida en el Plec s'havia de correspondre amb l'objecte del contracte, que consisteix en la gestió d'un centre que té unes característiques molt específiques, és a dir, la gestió del servei públic d'assistència a persones amb grans discapacitats físiques, i no d'un altre tipus.

La redacció de les condicions mínimes de solvència del Plec permet deduir també, de manera raonable, aquesta vinculació, atès que, si bé en un principi demana un mínim de tres anys d'experiència en la gestió de centres assistencials de caràcter sociosanitari amb caràcter general, a continuació exigeix que els serveis gestionats siguin algun o alguns dels serveis objecte del contracte, i en relació amb les persones destinatàries d'aquests. Per tant, sembla raonable i coherent la interpretació de la Mesa de Contractació en el sentit d'entendre que el volum mínim de negoci que s'exigeix en l'anunci i en els plecs fa referència a l'objecte del contracte.

En aquest cas, de la relació de treballs i serveis fets en els darrers tres anys presentada per l'empresa recurrent en resposta al requeriment d'esmena fet per la Mesa de Contractació, s'infereix que l'únic centre d'atenció a grans discapacitats que ha gestionat és el centre de dia per a persones amb discapacitat física Argüelles, amb un import total referit als darrers tres anys de 922.162,23 euros, i una mitjana anual de 307.387,41 euros.

La solvència econòmica acreditada per Mapfre Quavitaë, SA va ser considerada insuficient per la Mesa de Contractació, la qual, en ús de les seves prerrogatives, considerà que la xifra de negocis requerida en el Plec, d'1.000.000 d'euros, no quedava acreditada. Per tant, sembla raonable entendre que la Mesa va interpretar el Plec adequadament, la qual cosa donà lloc a l'exclusió de Mapfre Quavitaë, SA.

6. Un cop examinat el contingut del recurs, els plecs de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques, el procediment seguit, com també les actes de la Mesa de Contractació i la Resolució per la qual es declara l'acabament del procediment, no consta que l'òrgan de contractació hagi actuat de manera arbitrària, ni s'adverteix que el Plec de clàusules administratives o la normativa hagin estat vulnerats en cap aspecte.

En conseqüència, no s'aprecia la concurrència de cap vici que pugui determinar la nul·litat de ple dret o l'anul·labilitat de l'acte administratiu que declara acabat el procediment.



Per tot això, dict el següent

### **Acord**

1. Desestimar el recurs interposat per Mapfre Quavita, SA contra la Resolució per la qual s'acorda l'acabament del procediment de contractació per a la gestió de servei públic del centre per a persones amb grans discapacitats físiques Joan Crespí, de Palma.
2. Notificar aquest Acord als interessats i a la Conselleria d'Afers Socials, Promoció i Immigració.

### **Interposició de recursos**

Contra aquest Acord —que exhaureix la via administrativa— es pot interposar un recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa del Tribunal Superior de Justícia, 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.