



Exp. Junta Consultiva: RES 4/2020

Resolució del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: contracte de manteniment amb cobertura total d'ascensors i elevadors dels Centres depenents de la Gerència d'Atenció Primària de Mallorca (ACASE 2019/35119)

Servei de Salut de les Illes Balears – Atenció Primària Mallorca

Recurrent: Balear de Ascensores, SL

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 16 de juny de 2020

Atès el recurs especial en matèria de contractació interposat per l'empresa Balear de Ascensores, SL, contra la Resolució del director gerent d'Atenció Primària de Mallorca per la qual s'exclou a l'empresa del procediment de licitació del contracte de serveis de manteniment amb cobertura total d'ascensors i elevadors dels Centres depenents de la Gerència d'Atenció Primària de Mallorca, la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, en sessió de 16 de juny de 2020, ha adoptat el següent Acord:

Fets

1. El 6 de gener de 2020, el gerent d'Atenció Primària de Mallorca va publicar en la Plataforma de Contractació del Sector Públic la licitació del contracte de manteniment amb cobertura total d'ascensors i elevadors dels Centres depenents de la Gerència d'Atenció Primària de Mallorca, per procediment obert i tramitació ordinària, el valor estimat de la qual és de 488.232 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. El 14 de maig de 2020, el director gerent d'Atenció Primària de Mallorca va dictar, d'acord amb la proposta de la Mesa de contractació, la Resolució per la qual s'exclou a l'empresa Balear de Ascensores, SL, del procediment de licitació del contracte de serveis de manteniment amb cobertura total

d'ascensors i elevadors dels Centres dependents de la Gerència d'Atenció Primària de Mallorca, atès que l'empresa no havia justificat adequadament l'anormalitat de la seva proposició econòmica. Segons afirma en l'escrit de recurs el representant de la recurrent, la Resolució se li va notificar aquest mateix dia.

En la Resolució s'informa expressament que contra la mateixa 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.

3. El 3 de juny de 2020, el representant de la recurrent va interposar davant l'Agència Tributària, dirigit a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, un recurs especial en matèria de contractació contra la Resolució per la qual s'exclou a l'empresa del procediment de licitació, d'acord 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. Aquest recurs es va rebre en la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 8 de juny.

La recurrent s'oposa a l'exclusió i fonamenta el recurs en el fet que l'informe transcrit en la Resolució impugnada, a manera de motivació *in allunde*, manca de motivació suficient i, a més, comet errors en la valoració de la justificació presentada per l'empresa.

Així mateix, la recurrent sol·licita la suspensió del procediment d'adjudicació, ja que entén que procedeix suspendre la licitació fins que es resolgui el recurs especial en matèria de contractació.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és la Resolució per la 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.

L'apartat 1 de l'article 44 de la 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 d'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.

D'acord amb l'apartat 5 de l'article 44 de la LCSP, contra les actuacions que esmenta l'article, susceptibles de ser impugnades mitjançant el recurs especial en matèria de contractació, entre les quals s'inclouen els actes pels quals s'acordi l'admissió o inadmissió de candidats o licitadors, o l'admissió o exclusió d'ofertes, incloses les ofertes que siguin excloses per resultar anormalment baixes com a conseqüència de l'aplicació de l'article 149, no és procedent la interposició de recursos administratius ordinaris.

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.

3. Atès que s'ha pogut comprovar en l'anunci de licitació del contracte que el valor estimat del contracte és de 488.232 euros, s'ha d'afirmar que l'acte que s'impugna no és susceptible del recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 59 de Llei 3/2003, sinó del recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 44 de la LCSP.

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, el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals (TACRC), d'acord amb el Conveni de col·laboració subscrit el 29 de novembre de 2012 entre el Ministeri d'Hisenda i Administracions Públiques i l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears sobre atribució de competència de recursos contractuals.

4. 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 ho ha provocat l'Administració, indicant erròniament el 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.

5. 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 Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals.

6. Finalment, atès que el recurs s'ha d'inadmetre, tampoc procedeix fer cap pronunciament en relació amb la sol·licitud de suspensió, que correspondrà també a l'òrgan competent.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Inadmetre, per falta de competència, el recurs especial en matèria de contractació interposat per l'empresa Balear de Ascensores, SL, contra la Resolució del director gerent d'Atenció Primària de Mallorca per la qual s'exclou a l'empresa del procediment de licitació del contracte de serveis de manteniment amb cobertura total d'ascensors i elevadors dels Centres dependents de la Gerència d'Atenció Primària de Mallorca, per falta de competència d'aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa per resoldre'l, sent competent el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals.
2. Remetre el recurs al Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals.
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.