



Exp. Junta Consultiva: RES 4/2021

Resolució del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: contracte de serveis de manteniment preventiu i correctiu del cablejat estructurat de la xarxa i fibra òptica en els edificis de l'Hospital Psiquiàtric, Hospital General, Dispositius Comunitaris de l'Àrea de Salut Mental i Pavelló Verge de la Salut (HUSE 93/20 PAS - DCASE 2020/26475)

Òrgan de contractació: Director gerent del Hospital Universitario Son Espases

Recurrent: Soluciones Integrales IB 360, SL

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 29 d'abril de 2021

Atès el recurs especial en matèria de contractació interposat per l'empresa Soluciones Integrales IB 360, S.L., (en endavant, Soluciones Integrales o la recurrent) contra la proposta d'exclusió de l'empresa, que va acordar la Mesa de contractació del contracte de serveis de manteniment preventiu i correctiu del cablejat estructurat de la xarxa i fibra òptica en els edificis de l'Hospital Psiquiàtric, Hospital General, Dispositius Comunitaris de l'Àrea de Salut Mental i Pavelló Verge de la Salut, la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, en sessió de 29 d'abril de 2021, ha adoptat l'Acord següent:

Fets

1. El 2 de novembre de 2020, el director gerent de l'Hospital Universitari Son Espases (en endavant, HUSE) va dictar la Resolució per la qual s'aproven l'expedient, la despesa i els plecs del procediment obert simplificat de la licitació del contracte de serveis de manteniment preventiu i correctiu del cablejat estructurat de la xarxa i fibra òptica en els edificis de l'Hospital Psiquiàtric, Hospital General, Dispositius Comunitaris de l'Àrea de Salut Mental i Pavelló Verge de la Salut.
2. El 3 de febrer de 2021, es va publicar l'anunci de licitació en el perfil del contractant de la Plataforma de contractació del sector públic (PLACE).
3. El 22 de febrer de 2021, la Mesa de contractació va acordar proposar l'exclusió de l'empresa Soluciones Integrales IB 360, SL, «ya que según

manifiesta no se halla inscrita en el ROLECE, lo cual era una condición de participación según los pliegos» i va obrir l'oferta de l'altra empresa presentada a la licitació, Grupo Royal Telecom, S.L.

4. El 24 de febrer de 2021, la Mesa de contractació va proposar l'adjudicació del contracte a favor de Grupo Royal Telecom, SL, d'acord amb l'informe de valoració de l'oferta, que consta com annex a l'acta.
5. El mateix 24 de febrer de 2021 es varen publicar en la PLACE les dues actes de la Mesa de contractació.
6. El 25 de febrer de 2021, el representant de l'empresa Soluciones Integrales, va presentar en el Registre electrònic general de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears un recurs especial en matèria de contractació administrativa davant el Servei de Salut de les Illes Balears, adreçat a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa. El recurs es fonamenta en l'argument següent:

— La recurrent no està d'acord amb l'exclusió de l'empresa pel motiu de no estar inscrita en el ROLECE quan, a parer seu, el requisit només era estar «preregistrada». Per això, la recurrent sol·licita que es revisi l'exclusió.

També sol·licita la suspensió del procediment d'adjudicació.

5. El 12 de març de 2021, l'òrgan de contractació va dictar la Resolució d'adjudicació del contracte a l'empresa Grupo Royal Telecom, SL, quedant exclosa l'empresa Soluciones Integrales, per no estar inscrita en el Registre Oficial de Licitadors i Empreses Classificades del Sector Públic, que era un requisit per participar-hi segons els plecs.

L'anunci de l'adjudicació es va publicar en la Plataforma de Contractació del sector Públic el 26 de març.

6. El 6 d'abril de 2021, el director gerent de l'HUSE i el representant de l'empresa Grupo Royal Telecom, SL, varen formalitzar el contracte, l'anunci de formalització del qual es va publicar en la PLACE el 8 d'abril.
7. En la tramitació del recurs, d'acord amb l'article 118 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, s'ha donat audiència a les empreses licitadores.

I, 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, s'ha sol·licitat a l'òrgan de contractació la tramesa de l'expedient complet i de l'informe jurídic corresponent.

8. El 9 de març de 2021, l'òrgan de contractació ha tramès l'expedient administratiu, juntament amb el corresponent informe jurídic, que s'oposa al recurs interposat.
9. El 18 de març de 2021, mitjançant Resolució de la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, s'ha desestimat la sol·licitud de suspensió de l'acte impugnat.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és l'acord de la Mesa de contractació pel qual es proposa l'exclusió d'una empresa de la licitació d'un contracte de serveis, tramitat per procediment simplificat pel Servei de Salut de les Illes Balears, que té caràcter d'administració pública.
2. 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 (en endavant, LRJ-CAIB) regula el recurs especial en matèria de contractació, en el sentit següent:

1. 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. (...)

El règim jurídic previst en la legislació bàsica pel recurs de reposició es troba recollit en els articles 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPACAP). Concretament, l'apartat 1 de l'article 123, disposa que:

Els actes administratius que posin fi a la via administrativa poden ser recorreguts potestativament en reposició davant el mateix òrgan que els hagi dictat o ser impugnats directament davant l'ordre jurisdiccional contenciós administratiu

El recurs especial en matèria de contractació de l'article 66 LRJ-CAIB es fonamenta en l'article 59 de la mateixa llei i en l'article 112.2 de la LPAP, els quals 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 especial que substitueix, en matèria de contractació, al recurs de reposició i es pot interposar en els casos en què sigui procedent, això és, contra els actes que dictin els òrgan de contractació que tinguin la consideració d'administració pública, que posin fi a la via administrativa, excepte quan siguin actes susceptibles del recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 44 de la LCSP.

La competència per resoldre el recurs especial en matèria de contractació 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.

3. En conseqüència, la primera qüestió que es planteja és si l'acte impugnat té o no la consideració d'acte susceptible de recurs davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa.

Atès que l'acte objecte d'aquest recurs, és l'acord de la Mesa de contractació pel qual proposa l'exclusió de l'empresa Soluciones Integrales, de la licitació del contracte, per no estar inscrita en el ROLECE, 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, ja que no és un acte de l'òrgan de contractació.

4. L'article 112.1 de la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, 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 47 i 48 d'aquesta Llei.

En tot cas, per distingir el tipus de recurs que cal interposar, s'haurà de determinar si l'acte de què es tracta exhaureix o no la via administrativa, d'acord amb el que estableix l'article 114 del mateix cos legal.

L'acte d'exclusió acordat per la Mesa de contractació, és un acte de tràmit qualificat i no exhaureix la via administrativa.

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, poden ser recorreguts en alçada davant l'òrgan superior jeràrquic del que els va dictar.

L'acte objecte del recurs és, per tant, 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 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.

D'acord amb la documentació que obra a l'expedient l'òrgan competent per resoldre el recurs és el director gerent de l'HUSE.

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 gerent de l'HUSE.

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

Per tot això,

Resolc

1. Inadmetre el recurs especial en matèria de contractació interposat per l'empresa Soluciones Integrales IB 360, SL, contra l'acord de la Mesa de contractació pel qual es proposa l'exclusió de l'empresa de la licitació del contracte de serveis de manteniment preventiu i correctiu del cablejat estructurat de la xarxa i fibra òptica en els edificis de l'Hospital Psiquiàtric, Hospital General, Dispositius Comunitaris de l'Àrea de Salut Mental i Pavelló Verge de la Salut, per no esser aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa l'òrgan competent per resoldre'l.
2. Remetre el recurs al director gerent de l'HUSE.
3. Notificar aquest Acord a les persones interessades i al Servei de Salut de les Illes Balears.

Interposició de recursos

Contra aquesta Resolució —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.