



Govern de les Illes Balears

Conselleria d'Administracions Públiques
Junta Consultiva
de Contractació Administrativa

Exp. Junta Consultiva: RES 5/2012

Inadmissió del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: Contracte per a la cessió d'ús d'espai per a instal·lació, explotació, manteniment, reposició i recaptació de màquines de venda automàtica (*vending*) expenedores de begudes, sòlids no peribles i altres productes per a usuaris d'estacions de transport públic, ubicades a les instal·lacions de personal d'SFM Serveis Ferroviaris de Mallorca (SFM)

Recurrent: Illa Vending, SL

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació de 28 de setembre de 2012 pel qual es declara la inadmissió del recurs interposat per Illa Vending, SL, contra l'Acord de la Mesa de Contractació pel qual es desestimen les al·legacions que va presentar l'empresa recurrent contra el Plec de condicions particulars que regeixen el contracte per a la cessió d'ús d'espai per a la instal·lació, explotació, manteniment, reposició i recaptació de màquines de venda automàtica (*vending*) expenedores de begudes, sòlids no peribles i altres productes per a usuaris d'estacions de transport públic, ubicades a les instal·lacions de personal de Serveis Ferroviaris de Mallorca

Fets

1. El 16 d'agost de 2012 es va publicar en el perfil de contractant de Serveis Ferroviaris de Mallorca (en endavant, SFM) la convocatòria del procediment per a l'adjudicació del contracte per a la cessió d'ús d'espai per a instal·lació, explotació, manteniment, reposició i recaptació de màquines de venda automàtica (*vending*) expenedores de begudes, sòlids no peribles i altres productes per a usuaris d'estacions de transport públic, ubicades a les instal·lacions de personal d'SFM. Aquest anunci també es va publicar en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears* de 22 d'agost de 2012.
2. El 21 d'agost de 2012, el representant de l'empresa Illa Vending, SL, va presentar, davant SFM, un escrit d'al·legacions contra el Plec de condicions particulars que regeixen el contracte, atès que no especifica els requisits mínims de solvència que han d'acreditar els empresaris, tal com exigeix l'article 62 del Text refós de la Llei



de contractes del sector públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre (en endavant, TRLCSP).

3. El 28 d'agost de 2012, la Mesa de Contractació constituïda per a l'adjudicació del contracte va desestimar les al·legacions de l'empresa Illa Vending, SL, atès que es tracta d'un contracte exclòs de l'àmbit d'aplicació del TRLCSP i, per tant, no li és d'aplicació aquesta norma.
4. El 4 de setembre de 2012, el representant de l'empresa Illa Vending, SL, va interposar, davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, un recurs especial en matèria de contractació contra l'Acord de la Mesa de Contractació pel qual es desestimen les al·legacions contra el Plec de condicions particulars que regeixen el contracte, en el qual demanava, com a mesura cautelar, la suspensió del procediment.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte del recurs és l'Acord de la Mesa de Contractació pel qual es desestimen les al·legacions contra el Plec de condicions particulars que regeixen el contracte per a la cessió d'ús d'espai per a instal·lació, explotació, manteniment, reposició i recaptació de màquines de venda automàtica (*vending*) expendedores de begudes, sòlids no peribles i altres productes per a usuaris d'estacions de transport públic, ubicades a les instal·lacions de personal d'SFM.

La clàusula 19.1 del Plec, relativa a la naturalesa jurídica del contracte, disposa que:

El contrato es de carácter privado y se regirá por sus propios términos y pactos contenidos en sus condiciones particulares y, subsidiariamente, por la Ley 39/2003, de 17 de noviembre, del Sector Ferroviario y su Reglamento de desarrollo, por la Ley 29/1994, de 24 de noviembre, de Arrendamientos Urbanos y en lo no dispuesto en estas normas por lo establecido en la Ley 6/2001, de 11 de abril, del Patrimonio de la Comunidad Autónoma de las Illes Balears y demás normas legales que les sean de aplicación.

També la lletra O del quadre de característiques del contracte, que recull les principals condicions del contracte, disposa, en la lletra O.1, que es tracta d'un contracte privat que es regeix per la Llei 39/2003 i la Llei 6/2001.



L'apartat 1 de l'article 4 del TRLCSP exclou del seu àmbit d'aplicació els negocis i les relacions jurídiques següents:

p) Els contractes de compravenda, donació, permuta, arrendament i altres negocis jurídics anàlegs sobre béns immobles, valors negociables i propietats incorporals, tret que recaiguin sobre programes d'ordinador i s'hagin de qualificar de contractes de subministrament o serveis, que tenen sempre el caràcter de contractes privats i es regeixen per la legislació patrimonial. [...]

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 així mateix amb el Decret 20/1997, de 7 de febrer, pel qual es crea aquesta Junta Consultiva. Es tracta d'un recurs específic per als procediments de contractació que substitueix a tots els efectes el recurs de reposició en els casos en què sigui procedent. L'apartat 1 de l'article 66 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.

Així doncs, atès que el contracte objecte del recurs està exclòs de l'àmbit d'aplicació del TRLCSP per tractar-se d'un contracte patrimonial i que es regeix per la legislació patrimonial, no es pot interposar el recurs especial en matèria de contractació que regula l'article 66 de la Llei 3/2003, sinó que s'ha d'estar al que prevegi la normativa aplicable a aquest tipus de negoci jurídic. En conseqüència, la Junta Consultiva de Contractació Administrativa no és competent per resoldre aquest recurs.

2. Com hem vist, atenent la normativa d'aplicació al contracte objecte del recurs, aquesta Junta Consultiva no és competent per resoldre aquest recurs. No obstant això, s'ha de dir que fins i tot en el cas que es tractés d'un contracte inclòs en l'àmbit d'aplicació del TRLCSP, la Junta Consultiva de Contractació Administrativa no tindria competència per resoldre'l.

L'entitat Serveis Ferroviaris de Mallorca és una entitat de dret públic amb personalitat jurídica pròpia i plena capacitat d'obrar, que, de conformitat amb l'article 3 del TRLCSP i l'article 1.9 de la Directiva 2004/18/CE, del Parlament



Europeu i del Consell, de 31 de març de 2004, sobre coordinació dels procediments d'adjudicació dels contractes públics d'obres, de subministrament i de serveis, té la condició de poder adjudicador no Administració pública.

La Junta Consultiva de Contractació Administrativa de les Illes Balears ha analitzat a fons quin és el sistema de recursos en matèria de contractació en l'Informe 13/2008, de 30 de juliol de 2009, i en la Circular interpretativa 1/2009, de 30 de juliol. Així, per determinar el règim d'impugnació dels actes dels poders adjudicadors que no tenen la condició d'Administració pública s'ha d'acudir al sistema general que resulta de la normativa reguladora de la contractació d'aquests ens, tenint en compte la naturalesa privada dels seus contractes, la jurisdicció competent per resoldre les incidències que hi puguin sorgir i el tipus i import del contracte. D'acord amb tot això, la Junta Consultiva de Contractació Administrativa tampoc no seria competent per resoldre el recurs en el cas que el contracte estigués subjecte al Text refós de la Llei de contractes del sector públic.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Inadmetre el recurs interposat per l'empresa Illa Vending, SL, contra l'Acord de la Mesa de Contractació pel qual es desestimen les al·legacions que va presentar l'empresa recurrent contra el Plec de condicions particulars que regeixen el contracte per a la cessió d'ús d'espai per a la instal·lació, explotació, manteniment, reposició i recaptació de màquines de venda automàtica (*vending*) expenedores de begudes, sòlids no peribles i altres productes per a usuaris d'estacions de transport públic, ubicades a les instal·lacions de personal de Serveis Ferroviaris de Mallorca, per manca de competència d'aquesta Junta Consultiva per resoldre'l.
2. Notificar aquest Acord a Illa Vending, SL, i a Serveis Ferroviaris de Mallorca.

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.