



Govern de les Illes Balears

Conselleria d'Hisenda i Pressuposts
Junta Consultiva
de Contractació Administrativa

Exp. Junta Consultiva: RES 5/2014

Inadmissió del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: contracte de col·laboració entre el sector públic i el sector privat per a l'equipament, servei de disponibilitat, manteniment, actualització tecnològica i formació, d'alta tecnologia en diagnòstic i tractament per la imatge per al nou Hospital Universitari Son Espases

SSCC DC 82/09

Servei de Salut de les Illes Balears

Recurrent: General Electric Healthcare España, SAU

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 31 de març de 2015 pel qual s'inadmet el recurs especial en matèria de contractació interposat per General Electric Healthcare España, SAU, contra la Resolució del director general del Servei de Salut de les Illes Balears sobre la revisió de les deduccions aplicables al pagament per disponibilitat corresponent al segon trimestre de 2013, del contracte de col·laboració entre el sector públic i el sector privat per a l'equipament, servei de disponibilitat, manteniment, actualització tecnològica i formació, d'alta tecnologia en diagnòstic i tractament per la imatge per al nou Hospital Universitari Son Espases

Fets

1. El 7 de maig de 2010, el director general del Servei de Salut de les Illes Balears i el representant de General Electric Healthcare España, SA (actualment, SAU) varen signar el contracte de col·laboració entre el sector públic i el sector privat per a l'equipament, servei de disponibilitat, manteniment, actualització tecnològica i formació, d'alta tecnologia en diagnòstic i tractament per la imatge per al nou Hospital Universitari Son Espases.
2. El 23 de juliol de 2013, la Unitat de Coordinació de Serveis Concessionats de l'Hospital Universitari Son Espases (en endavant, l'Hospital) va trametre a General Electric Healthcare España, SAU, un fitxer amb les dades de disponibilitat del segon trimestre de 2013, per correu electrònic.
3. El 5 d'agost de 2013, el representant de General Electric Healthcare España, SAU, va trametre a l'Hospital, per correu electrònic, diversos arxius que



contenien uns documents denominats “Escrito alegaciones”, i també el fitxer amb les dades de disponibilitat del segon trimestre de 2013 emplenat amb les seves observacions, en què manifestava la seva disconformitat amb les dades que contenia el fitxer tramès per la Unitat de Coordinació de Serveis Concessionats de l’Hospital. Tot i que el recurrent afirma que aquesta documentació es va presentar també en format de paper i que, a més, va presentar un escrit d’al·legacions davant el Servei de Salut de les Illes Balears, no consta que s’hagi presentat oficialment.

4. El 24 de setembre de 2013, el responsable de la Unitat de Coordinació de Serveis Concessionats i la directora de Gestió de l’Hospital varen emetre un informe sobre la revisió del servei de disponibilitat corresponent al segon trimestre de 2013, d’acord amb l’apartat 7 del Document de determinació i definició dels mitjans que va regular la licitació.
5. El 17 d’octubre de 2013, el director general del Servei de Salut de les Illes Balears va dictar la Resolució per la qual s’estableix una deducció corresponent al segon trimestre de 2013 per un import de 4.557,78 euros, d’acord amb l’apartat 17 del Document de determinació i definició dels mitjans que va regular la licitació, i amb l’informe de la Unitat de Coordinació de Serveis Concessionats. Aquesta Resolució, juntament amb l’informe de 24 de setembre de 2013, es va notificar al contractista els dies 24 i 25 d’octubre per correu electrònic i posteriorment en format de paper.
6. El 28 de novembre de 2013, el representant de General Electric Healthcare España, SAU, va interposar davant el Servei de Salut de les Illes Balears un recurs especial en matèria de contractació contra aquesta Resolució. Juntament amb l’escrit de recurs, va presentar un escrit en què sol·licitava la suspensió de la Resolució. Tant el recurs com la sol·licitud de suspensió es varen rebre a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 22 de gener de 2014.
7. El 12 de desembre de 2013, el tècnic de la Unitat de Coordinació de Serveis Concessionats, amb el vistiplau del subdirector de Gestió de l’Hospital, va emetre un informe sobre el contingut del recurs.
8. El 30 de gener i el 7 de febrer de 2014, la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa va demanar al Servei de Salut de les Illes Balears diversa informació i documentació, atès que la que s’havia tramès era incompleta i que, pel que fa a la documentació tramesa en un CD, hi havia diverses incidències, com ara que alguns documents no eren els originals



escanejats, no estaven signats ni hi constava cap registre d'entrada, o no es podien obrir. El 4 i el 27 de febrer i el 20 de març es va rebre diversa documentació a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa.

9. El 20 de febrer de 2014, la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa va adoptar l'Acord pel qual es denegava la suspensió de l'execució de la Resolució objecte del recurs, atès que no es va acreditar que se'n derivàs cap perjudici per al recurrent.
10. El 18 de març de 2015, atès que hi havia una discordança respecte de la data en què el recurrent afirma que va rebre la notificació de la Resolució impugnada — perquè en l'escrit de recurs afirma que la va rebre el 29 d'octubre de 2013, mentre que en l'escrit en què sol·licitava la suspensió afirma que la va rebre el 25 d'octubre de 2013—, la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa va demanar al representant de General Electric Healthcare España, SAU, que manifestàs i acreditàs degudament la data en què havia rebut la notificació de la Resolució impugnada, tant en format de paper com per correu electrònic.
11. El 24 de març de 2015, el representant de General Electric Healthcare España, SAU, va presentar davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa un escrit en resposta a aquest requeriment, acompanyat de diversa documentació.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és la Resolució sobre la revisió de les deduccions aplicables al pagament per disponibilitat d'un contracte de col·laboració entre el sector públic i el sector privat, tramitat pel Servei de Salut de les Illes Balears, que té caràcter d'administració pública.

Atès que es tracta d'un acte no susceptible del recurs especial en matèria de contractació que preveia l'article 37 de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic, en la redacció anterior a l'entrada en vigor de la Llei 34/2010, de 5 d'agost, i vigent en el moment en què es va adjudicar el contracte, 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 que preveu 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, i l'ha de resoldre la Junta Consultiva de Contractació Administrativa.



La competència per resoldre aquest recurs correspon a la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, d'acord amb l'apartat 13 de l'article 2 i l'article 7 del Decret 20/1997, de 7 de febrer, pel qual es crea aquesta Junta Consultiva.

Atès que la tramitació de l'expedient de contractació es va iniciar l'any 2009, hi és aplicable la normativa vigent en aquell moment, en concret, la Llei 30/2007, tot això d'acord amb la disposició transitòria primera del Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre.

2. De conformitat amb l'article 66 de la Llei 3/2003, el règim jurídic aplicable a aquest recurs especial en matèria de contractació és el règim previst en la legislació bàsica per al recurs de reposició.

En conseqüència, el termini per interposar el recurs de reposició, si l'acte és exprés, com en aquest cas, és d'un mes, d'acord amb l'apartat 1 de l'article 117 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú.

Quant al còmput dels terminis, els apartats 1 i 2 de l'article 48 de la Llei 30/1992 disposen que:

1. Sempre que la llei o la normativa comunitària europea no expressin una altra cosa, quan els terminis s'assenyalin per dies, s'entén que aquests són hàbils, i queden exclosos del còmput els diumenges i els dies declarats festius. [...]
2. Si el termini es fixa en mesos o anys, aquests es computen a partir de l'endemà del dia que tingui lloc la notificació o la publicació de l'acte de què es tracti, o des de l'endemà del dia en què es produeixi l'estimació o la desestimació per silenci administratiu. Si en el mes de venciment no hi ha cap dia equivalent a aquell en què comença el còmput, s'entén que el termini expira l'últim dia del mes.

Respecte al còmput dels terminis assenyalats per mesos per interposar recursos administratius, cal destacar les sentències de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears de 23 de desembre de 2002 i de 10 de març de 2003, en les quals es conclou que el termini venç el dia del mes corresponent coincident amb la notificació de l'acte.



La Sentència del Tribunal Suprem de 20 de setembre de 2006 manifesta que “la tesis del cómputo del plazo, fijado por meses, de fecha a fecha ha sido mantenida por esta Sala del Tribunal Supremo en sus sentencias de 5 de junio de 2000, 26 de diciembre de 2000, 4 de julio de 2001 (RJ 2001, 5403), 18 de diciembre de 2002 (RJ 2003, 535), 27 de enero de 2003 (RJ 2003, 2282) y 2 de diciembre de 2003 (RJ 2004, 67), en las que se declara que el cómputo de los plazos fijados por meses debe hacerse «de fecha a fecha», lo que no tiene otro significado que el plazo vence el día cuyo ordinal coincida con el que sirvió de punto de partida, que es el de la notificación o publicación.”

Així doncs, s’ha d’entendre que el termini d’un mes en l’àmbit administratiu s’ha de continuar computant de data a data.

3. L’article 58 de la Llei 30/1992, sota l’epígraf “Notificació”, disposa que:

1. S’han de notificar als interessats les resolucions i els actes administratius que afectin els seus drets i interessos, en els termes que preveu l’article següent.

2. Qualsevol notificació s’ha de tramitar dins del termini de deu dies a partir de la data en què l’acte s’hagi dictat, i ha de contenir el text íntegre de la resolució, amb indicació de si és definitiu o no en la via administrativa, l’expressió dels recursos que siguin procedents, l’òrgan davant el qual s’han de presentar i el termini per interposar-los, sens perjudici que els interessats en puguin exercir, si s’escau, qualsevol altre que estimin procedent.

3. Les notificacions que continguin el text íntegre de l’acte i ometin algun del altres requisits que preveu l’apartat anterior tenen efecte a partir de la data en què l’interessat dugui a terme actuacions que impliquin el coneixement del contingut i l’abast de la resolució o l’acte objecte de la notificació o resolució, o interposi qualsevol recurs que sigui procedent.

4. Sens perjudici del que estableix l’apartat anterior, i als únics efectes d’entendre complerta l’obligació de notificar dins del termini màxim de durada dels procediments, n’hi ha prou amb la notificació que contingui almenys el text íntegre de la resolució, així com l’intent de notificació acreditat degudament.

L’apartat 1 de l’article 59 d’aquesta mateixa Llei estableix que les notificacions s’han de fer per qualsevol mitjà que permeti tenir constància de la recepció per la persona interessada o el seu representat, així com de la data, la identitat i el contingut de l’acte notificat.



El Tribunal Suprem, en la Sentència de 26 de novembre de 2012, en què en cita altres, manifesta que:

Admitido, de acuerdo con una consolidada doctrina constitucional, que en el ámbito de las notificaciones de los actos y resoluciones administrativas resulta aplicable el derecho a la tutela judicial efectiva (STC 59/1998, de 16 de marzo (RTC 1998, 59), FJ 3; en el mismo sentido, SSTC 221/2003, de 15 de diciembre (RTC 2003, 221, FJ 4; 55/2003, de 24 de marzo (RTC 2003, 55), FJ 2), debemos recordar que, como presupuesto general, lo trascendente en el ámbito de las notificaciones es determinar si, con independencia del cumplimiento de las formalidades legales, el interesado llegó a conocer el acto o resolución a tiempo para -si lo deseaba- poder reaccionar contra el mismo, o, cuando esto primero no sea posible, si, en atención a las circunstancias concurrentes, debe presumirse o no que llegó a conocerlos a tiempo.

Per tant, la notificació de les resolucions ha de contenir sempre el text íntegre de la resolució, amb indicació de si és definitiva o no en la via administrativa, l'expressió dels recursos que siguin procedents, l'òrgan davant el qual s'han de presentar i el termini per interposar-los. No obstant això, en cas que les notificacions siguin defectuoses, és a dir, que tot i contenir el text íntegre ometin alguna de les formalitats assenyalades, allò rellevant és determinar si els destinataris han tingut o han pogut tenir coneixement efectiu de l'acte notificat.

4. La Resolució objecte de recurs va revisar les deduccions aplicables al pagament per disponibilitat corresponent al segon trimestre de 2013 del contracte de col·laboració entre el sector públic i el sector privat per a l'equipament, servei de disponibilitat, manteniment, actualització tecnològica i formació, d'alta tecnologia en diagnòstic i tractament per la imatge per al nou Hospital Universitari Son Espases, amb base en l'informe de revisió del servei de disponibilitat emès pel responsable de la Unitat de Coordinació de Serveis Concessionats i la directora de Gestió de l'Hospital, en el qual s'afirmava que, d'acord amb el registre d'incidències del servei d'electromedicina i l'apartat 17 del Document de determinació i definició de mitjans que va regular la licitació, era procedent establir una deducció per un import de 4.557,78 euros.

L'informe de revisió del servei de disponibilitat explica breument, d'una banda, la metodologia que s'utilitza per gestionar la disponibilitat dels contractes d'alta tecnologia, i, de l'altra, com s'han calculat les deduccions, i incorpora un annex, que és un document en format d'Excel que recull, entre altra informació, la relació de les ordres de treball que han donat lloc a deducció, les al·legacions del contractista, les observacions de l'Hospital i l'import de les deduccions que



s'apliquen. Per tant, som davant d'un cas en què l'acte està integrat per tres documents.

5. El Servei de Salut de les Illes Balears va efectuar dues notificacions, una per correu electrònic i l'altra en paper.

Així, en l'expedient que el Servei de Salut de les Illes Balears va trametre a la Junta Consultiva consten diversos missatges electrònics: un missatge electrònic de 24 d'octubre de 2013 per mitjà del qual el Servei de Salut de les Illes Balears va trametre al contractista una resolució i un altre arxiu que contenia l'annex de l'informe de revisió del servei de disponibilitat; un altre missatge electrònic de la mateixa data en què el contractista contestava el primer missatge amb l'afirmació que la resolució que se li havia tramès corresponia a un altre adjudicatari però que l'annex de l'informe de revisió del servei de disponibilitat era correcte, i, finalment, un altre missatge electrònic de 25 d'octubre de 2013 per mitjà del qual el Servei de Salut de les Illes Balears va trametre la resolució correcta. De la documentació de l'expedient es desprèn que la resolució esmentada és un arxiu que contenia la Resolució del director general sobre la revisió de les deduccions aplicables al pagament per disponibilitat corresponent al segon trimestre de 2013 i l'informe de revisió del servei de disponibilitat, i que l'altre arxiu contenia l'annex d'aquest informe.

Així mateix, consta en l'expedient que el 24 d'octubre de 2013 el subdirector d'Infraestructures i Serveis Generals del Servei de Salut de les Illes Balears va registrar de sortida la notificació per trametre al contractista, en paper, la Resolució per la qual s'estableix una deducció corresponent al segon trimestre de 2013 i l'informe de revisió del servei de disponibilitat emès per l'Hospital, amb la indicació que aquest mateix dia se li havien tramès aquests documents per correu electrònic, juntament amb l'annex de l'informe de revisió del servei de disponibilitat, document que atès el seu volum no es trametia en paper.

En l'escrit que el recurrent ha presentat en resposta al requeriment efectuat per la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, ha manifestat, pel que fa a la notificació per correu electrònic, que el Servei de Salut de les Illes Balears li va notificar el 25 d'octubre de 2013 per correu electrònic la Resolució objecte de recurs, l'informe de revisió del servei de disponibilitat emès pel responsable de la Unitat de Coordinació de Serveis Concessionats i la directora de Gestió de l'Hospital i l'annex a l'informe —és a dir, li va notificar íntegrament la Resolució objecte del recurs. I, pel que fa a la notificació en paper, manifesta que la va recollir el 29 d'octubre de 2013.



Per tant, encara que inicialment aquesta Junta Consultiva havia considerat, d'una manera molt avantatjosa per al recurrent, com a data de notificació la que ell havia indicat en l'escrit en què sol·licitava la suspensió de la Resolució impugnada, ara, una vegada analitzada la documentació de l'expedient i tenint en compte les manifestacions del recurrent, es pot afirmar sense cap mena de dubte que el 25 d'octubre de 2013 el contractista va tenir coneixement efectiu i íntegre de l'acte notificat, que, com ja hem vist, consta d'un total de tres documents: la resolució, l'informe i l'annex de l'informe.

Tot i que el requeriment que es va fer al contractista no es referia a la data d'interposició del recurs, el recurrent ha manifestat en l'escrit de resposta que el recurs s'havia interposat en el termini escaient, atès que el va presentar el 21 de novembre de 2013. No obstant això, s'ha de dir que de la documentació que hi ha en l'expedient es desprèn que el va presentar davant el Servei de Salut de les Illes Balears el 28 de novembre de 2013, el mateix dia en què va presentar la sol·licitud de suspensió de la Resolució objecte de recurs, i no, com afirma ara el recurrent, el 21 de novembre de 2013 —que és la data en què el representant va signar el document, però no la data en què el va presentar en el registre general del Servei de Salut de les Illes Balears.

Així doncs, atès que, com hem vist, la Resolució objecte de recurs es va notificar al recurrent el 25 d'octubre de 2013, el termini per interposar el recurs finalitzava el 25 de novembre de 2013. En conseqüència, el recurs especial en matèria de contractació, presentat per General Electric Healthcare España, SAU, el 28 de novembre de 2013, es va interposar fora de termini.

Per tant, s'ha d'inadmetre el recurs especial en matèria de contractació, perquè es va presentar extemporàniament, és a dir, una vegada transcorregut el termini d'un mes per interposar-lo.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Inadmetre el recurs interposat per General Electric Healthcare España, SAU, contra la Resolució del director general del Servei de Salut de les Illes Balears sobre la revisió de les deduccions aplicables al pagament per disponibilitat corresponent al segon trimestre de 2013, del contracte de col·laboració entre el sector públic i el sector privat per a l'equipament, servei de disponibilitat,



manteniment, actualització tecnològica i formació, d'alta tecnologia en diagnòstic i tractament per la imatge per al nou Hospital Universitari Son Espases, perquè va ser interposat extemporàniament.

2. Notificar aquest Acord a General Electric Healthcare España, SAU, i al Servei de Salut de les Illes Balears.

Interposició de recursos

Contra aquest Acord —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.