



Exp. Junta Consultiva: RES 7/2009

Inadmissió del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: Contracte de serveis d'assistència tècnica per a la realització d'una auditoria tècnica i econòmica de les obres executades a l'illa d'Eivissa: "Nou accés a l'aeroport" i "Desdoblament de la carretera Eivissa-Sant Antoni".

CONTR 2008/7481

Conselleria d'Habitatge i Obres Públiques

Recurrent: Vielca Ingenieros, SA, PricewaterhouseCoopers Jurídico y Fiscal, SL, i PricewaterhouseCoopers Corporate Finance, SL, Unión Temporal de Empresas

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació de 26 de juny de 2009, pel qual es declara la inadmissió del recurs especial en matèria de contractació interposat per Vielca Ingenieros, SA, PricewaterhouseCoopers Jurídico y Fiscal, SL, i PricewaterhouseCoopers Corporate Finance, SL, Unión Temporal de Empresas contra la segona Resolució d'adjudicació provisional del contracte de serveis d'assistència tècnica per a la realització d'una auditoria tècnica i econòmica de les obres executades a l'illa d'Eivissa: "Nou accés a l'aeroport" i "Desdoblament de la carretera Eivissa-Sant Antoni"

Fets

1. El 10 de desembre de 2008 el conseller d'Habitatge i Obres Públiques va aprovar l'expedient de contractació i els plecs de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques particulars, i va acordar l'obertura del procediment d'adjudicació del contracte de serveis d'assistència tècnica per a la realització d'una auditoria tècnica i econòmica de les obres executades a l'illa d'Eivissa: "Nou accés a l'aeroport" i "Desdoblament de la carretera Eivissa-Sant Antoni". L'anunci de licitació es publicà en el *Diari Oficial de la Unió Europea* de 18 de desembre de 2008, en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears* de 27 de desembre de 2008, i en el *Butlletí Oficial de l'Estat* de 14 de gener de 2009. L'anunci va ser objecte d'una rectificació d'errors, que es va publicar, en aquests mateixos diaris, respectivament, els dies 3, 22 i 20 de gener de 2009.
2. El 3 d'abril de 2009 el conseller d'Habitatge i Obres Públiques va adjudicar provisionalment el contracte a Vielca Ingenieros, SA,



PricewaterhouseCoopers Jurídico y Fiscal, SL, i PricewaterhouseCoopers Corporate Finance, SL, Unión Temporal de Empresas, entitat recurrent, i se li ho va notificar aquest mateix dia.

3. El 7 de maig de 2009 el conseller d'Habitatge i Obres Públiques va dictar una resolució per la qual es declarà decaiguda l'adjudicació provisional del contracte, atès que l'UTE adjudicatària havia vulnerat la clàusula d'incompatibilitat prevista en els plecs de clàusules administratives particulars i prescripcions tècniques del contracte. Aquesta Resolució es va notificar a la recurrent el 8 de maig de 2009.
4. El 20 de maig de 2009 el conseller d'Habitatge i Obres Públiques va dictar una nova Resolució d'adjudicació provisional, en què adjudicà provisionalment el contracte a l'UTE Gerens Hill Internacional SA i Ramón y Cajal Abogados SLP. Aquesta Resolució es va notificar a la recurrent el 20 de maig de 2009, amb la indicació que contra aquesta podia interposar un recurs especial en matèria de contractació davant l'òrgan de contractació, de conformitat amb l'article 37 de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic (en endavant, LCSP).
5. El 29 de maig de 2009 la senyora V.V.C., en nom i representació de Vielca Ingenieros, SA, PricewaterhouseCoopers Jurídico y Fiscal, SL, i PricewaterhouseCoopers Corporate Finance, SL, Unión Temporal de Empresas, va interposar davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa un recurs especial en matèria de contractació contra la Resolució de 20 de maig de 2009 per la qual s'adjudicava provisionalment el contracte per segon cop.
6. L'1 de juny de 2009 la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, atès que l'objecte del recurs era l'adjudicació provisional d'un contracte subjecte a regulació harmonitzada i, d'acord amb l'article 37 de la LCSP, la competència per resoldre el recurs correspon a l'òrgan de contractació, va trametre amb urgència l'escrit d'interposició del recurs a la Conselleria d'Habitatge i Obres Públiques, amb la finalitat d'assegurar el dret a l'acció del recurrent.

Fonaments de dret



1. L'article 37 de la LCSP regula el recurs especial en matèria de contractació i disposa que:

1. Les decisions a què es refereix l'apartat 2 del present article que s'adoptin en els procediments d'adjudicació de contractes subjectes a regulació harmonitzada, inclosos els contractes subvencionats, contractes de serveis compresos en les categories 17 a 27 de l'annex II d'una quantia igual o superior a 206.000 euros, o contractes de gestió de serveis públics en què el pressupost de despeses de primer establiment sigui superior a 500.000 euros i el termini de durada superior a cinc anys, han de ser objecte del recurs especial en matèria de contractació que es regula en aquest article amb anterioritat a la interposició del recurs contenciós administratiu, sense que escaigui la interposició de recursos administratius ordinaris contra aquests (...).

2. Són susceptibles de recurs especial els acords d'adjudicació provisional, els plecs reguladors de la licitació i els que estableixin les característiques de la prestació, i els actes de tràmit adoptats en el procediment antecedent, sempre que aquests últims decideixin directament o indirectament sobre l'adjudicació, determinin la impossibilitat de continuar el procediment o produeixin indefensió o perjudici irreparable a drets o interessos legítims (...).

El valor estimat del contracte objecte d'aquest recurs és de 750.000 euros; per tant, es tracta d'un contracte de serveis subjecte a regulació harmonitzada, d'acord amb els articles 13 i 16 de la LCSP.

Atès que l'acte objecte de recurs és l'adjudicació provisional del contracte, es compleixen els requisits que preveu la LCSP per interposar el recurs especial en matèria de contractació. Així ho va entendre encertadament l'òrgan de contractació, que va incloure en la Resolució d'adjudicació provisional de 20 de maig de 2009 la menció que contra aquesta es podia interposar el recurs especial en matèria de contractació regulat en l'article 37 de la LCSP.

2. L'apartat 4 de l'article 37 de la LCSP estableix a qui correspon la competència per resoldre el recurs especial en matèria de contractació en els termes següents:

Sens perjudici del que, per a l'àmbit de les comunitats autònomes, estableixin les seves normes respectives que, en tot cas, han d'atribuir aquesta competència a un òrgan les resolucions del qual



exhaureixin la via administrativa, són competents per resoldre el recurs especial l'òrgan de contractació, quan es tracti de contractes d'una Administració pública, o el titular del departament, òrgan, ens o organisme al qual estigui adscrita l'entitat contractant o al qual correspongui la seva tutela, si aquesta no té el caràcter d'Administració pública. En aquest últim cas, si l'entitat contractant està vinculada a més d'una Administració, és competent l'òrgan corresponent d'aquella que en tingui el control o la participació majoritària.

Per tant, la resolució d'aquest recurs especial en matèria de contractació correspon al mateix òrgan de contractació i no a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa.

Així, si bé és cert que 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, i el seu Reglament d'organització i de funcionament, aprovat per Acord del Consell de Govern de 10 d'octubre de 1997, no es tracta del mateix recurs, sinó d'un recurs que substitueix a tots els efectes el recurs de reposició en els casos en què sigui procedent. Així, l'article 66.1 d'aquesta Llei disposa que:

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.

En conseqüència, el recurs que preveu la legislació autonòmica és un recurs que no pot substituir el recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 37 de la LCSP.

Per tot això, dict el següent

Acord



1. Inadmetre el recurs interposat per V.V.C., en nom i representació de Vielca Ingenieros, SA, PricewaterhouseCoopers Jurídico y Fiscal, SL, i PricewaterhouseCoopers Corporate Finance, SL, Unión Temporal de Empresas, contra la Resolució del conseller d'Habitatge i Obres Públiques, de 20 de maig de 2009, d'adjudicació provisional del contracte de serveis d'assistència tècnica per a la realització d'una auditoria tècnica i econòmica de les obres executades a l'illa d'Eivissa: "Nou accés a l'aeroport" i "Desdoblament de la carretera Eivissa-Sant Antoni", per manca de competència d'aquesta Junta Consultiva per resoldre'l.
2. Ordenar a la Conselleria d'Habitatge i Obres Públiques que continuï la tramitació del recurs de conformitat amb l'article 37 de la Llei de contractes del sector públic.
3. Notificar aquest Acord als interessats i a la Conselleria d'Habitatge i Obres Públiques.

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.