



Exp. Junta Consultiva: RES 10/2022

Resolució del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: gestió i explotació del servei de màquines de venda automàtica (vending) expenedores d'aliments i begudes i manteniment de les fonts d'aigua a les dependències de l'Hospital Comarcal d'Inca (HCICA 0422).

Òrgan de contractació: Servei de Salut de les Illes Balears

Recurrent: MAXELGA 93, SL

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa d'1 de juliol de 2022

Atès el recurs especial en matèria de contractació interposat per MAXELGA 93, SL, contra l'Acord de la Mesa de contractació pel qual s'ha exclòs l'empresa del procediment de licitació del contracte de gestió i explotació del servei de màquines de venda automàtica expenedores d'aliments i begudes (vending) i de manteniment de les fonts d'aigua, a les dependències de l'Hospital Comarcal d'Inca (HCICA 0422), la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, en sessió d'1 de juliol de 2022, ha adoptat el següent Acord:

Fets

1. En data 12 de maig de 2022, es va publicar en la Plataforma de contractació de l'Estat, l'anunci de licitació de l'expedient núm. HCICA 0422, corresponent a la gestió i explotació del servei de màquines de venda automàtica expenedores d'aliments i begudes (vending) i de manteniment de les fonts d'aigua a les dependències de l'Hospital Comarcal d'Inca, tramitat per la directora gerent de l'Hospital Comarcal d'Inca, mitjançant un procediment obert, ordinari i de valor estimat per import de 56.016 €.

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. En sessió de dia 7 de juny de 2022, la Mesa de contractació, que s'havia reunit per obrir la documentació general (sobre 1) i la documentació relativa als criteris avaluable mitjançant judici de valor (sobre 3) presentada pels licitador, va acordar excloure l'empresa MAXELGA 93, SL, perquè va observar un defecte de presentació en la documentació presentada.

Concretament, l'empresa havia incomplert la clàusula 14.1.3 del plec de clàusules administratives particulars, per haver inclòs dins el sobre corresponent a la documentació relativa als criteris avaluable mitjançant judici de valor (sobre 3), informació relativa als criteris d'avaluació mitjançant l'aplicació de fórmules (sobre 2).

Aquest Acord es va notificar a l'empresa mitjançant la Plataforma de Contractació del Sector Públic el dia 7 de juny de 2022.

En aquesta notificació, es va indicar a l'empresa, com a peu de recurs, que contra l'Acord de la Mesa es podia interposar el recurs especial en matèria de contractació de l'article 44 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, davant el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals; o en cas de no optar per aquesta via, directament un recurs contenciós administratiu.

3. El 9 de juny de 2022, MAXELGA, va interposar davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, un recurs especial en matèria de contractació contra l'Acord de la Mesa abans esmentat, en virtut del qual havia estat exclosa de la licitació del contracte.

La recurrent sol·licitava l'anul·lació de l'Acord d'exclusió de l'empresa i l'admissió de l'oferta presentada. També sol·licitava l'adopció de la mesura cautelar de suspensió del procediment d'adjudicació, fins a la resolució del present recurs i se sol·licitava la pràctica d'una prova consistent en l'examen de la documentació presentada.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és l'Acord de la Mesa de contractació de 7 de juny de 2022, pel 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.

2. La recurrent ha interposat el recurs especial davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa (JCCA), el qual es regula en 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 (LRJ-CAIB).

L'article 66 LRJ-CAIB regula el recurs especial en matèria de contractació, la resolució del qual correspon a la Comissió Permanent de la JCCA, el qual es pot interposar contra els actes dictats pels òrgans de contractació, que tinguin la consideració d'administració pública, quan esgotin la via administrativa.

Aquest recurs, es fonamenta en l'article 59 de Llei 3/2003 i es correspon amb el previst en l'article 112.2 de la Llei 39/2015, de procediment administratiu comú de les administracions públiques. Aquests 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.

Així, el recurs interposat de l'art. 66 de la Llei 3/2003 substitueix, amb caràcter general, al recurs de reposició en els casos en què sigui procedent, en relació amb una matèria específica, la contractació administrativa; i es pot interposar en qualsevol fase del procediment de contractació, sigui quin sigui l'import del contracte contra actes dictats pels òrgans de contractació que tinguin la consideració d'administració pública, quan esgotin la via administrativa, tret que es tracti d'actes inclosos en l'article 44 de la LCSP. Dit això, cal tenir en compte que d'acord amb l'article 326 de la LCSP, la Mesa de contractació és un òrgan d'assistència tècnica especialitzada, que té com a funcions, entre d'altres, qualificar la documentació acreditativa del compliment dels requisits previs i, en el seu cas, acordar l'exclusió dels licitadors que no acreditin dit compliment, previ tràmit d'esmena.

Així, 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.

L'article 112.1 de la Llei 39/2015, de 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 48 i 49 d'aquesta Llei.

En canvi, quan les resolucions i actes no posin fi a la via administrativa, es poden recórrer en alçada davant l'òrgan superior jeràrquic del que els va dictar.

L'acte objecte del recurs és un acte de tràmit qualificat, però no exhaureix la via administrativa i, per tant, és 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.

En conseqüència, per tot el que s'ha exposat, la JCCA no resulta competent per resoldre el recurs especial interposat i l'ha d'inadmetre, ja que l'òrgan competent per resoldre'l és, en aquest cas, l'òrgan de contractació del Servei de Salut de les Illes Balears que, és el director general o titular de l'òrgan de direcció corresponent, 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.

3. També cal esmentar, que en la notificació de l'acte impugnat, l'òrgan de contractació també va indicar a l'empresa un peu de recurs erroni. Concretament, es va assenyalar que contra l'Acord de la Mesa es podia interposar el recurs especial en matèria de contractació previst en l'article 44 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP), davant el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals, o en cas de no optar per aquesta via, es podia interposar directament un recurs contenciós administratiu.

No obstant això, en els contractes de serveis, com és el que ens ocupa, el recurs especial de l'article 44 LCSP només es pot interposar quan els serveis a contractar tinguin un valor estimat superior a cent mil euros. En canvi, el valor estimat d'aquest contracte només és de 56.016 €.

D'acord amb 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.

Per això, la notificació s'ha de considerar defectuosa o insuficient, per no complir els requisits exigits. Ara bé, tenint en compte que l'error en la qualificació del recurs també ha estat provocat per l'Administració, indicant erròniament un peu de recurs que tampoc correspon, aquest error no pot ser imputable al recurrent i no ha de perjudicar-li ni causar-li indefensió.

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, també, d'una falta de diligència o de l'error de l'Administració en realitzar una notificació.

Amb la notificació del present Acord, la recurrent tindrà constància de l'error i coneixement del recurs que havia d'haver interposat (recurs d'alçada davant el director general del Servei de Salut), quedarà convalidada la notificació i el seu contingut desplegarà efectes a partir del moment en què es practiqui.

4. Finalment, cal afegir que 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 ja ha tramès directament el recurs als responsables de la tramitació de l'expedient, per tal que el director general del Servei de Salut de les Illes Balears pugui resoldre'l com un recurs d'alçada.

I atès que la JCCA l'ha d'inadmetre, no pot emetre cap pronunciament sobre el fons, la qual cosa correspondrà a l'òrgan competent esmentat.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Inadmetre el recurs especial en matèria de contractació interposat pel licitador MAXELGA 93, SL, contra l' acord de la Mesa de contractació pel qual se li exclou del procediment de licitació del contracte de serveis de gestió i explotació del servei de màquines de venda automàtica expenedores d'aliments i begudes (vending) i de manteniment de les fonts d'aigua a les dependències de l'Hospital Comarcal d'Inca (HCICA 0422), per falta de competència d'aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa per resoldre'l, sent competent el director general del Servei de Salut de les Illes Balears.
2. Notificar aquest Acord a la persona interessada 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 rebi 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.

La secretària de la Junta Consultiva
de Contractació Administrativa

María Matilde Martínez Montero