



Exp. Junta Consultiva: RES 1/2022

Exp. d'origen: Contracte de subministrament de mobiliari escolar per als centres docents públics d'ensenyament no universitari de les Illes Balears (CONTR 2019/2329-PRO 2020/13395)

Òrgan de contractació: Conselleria d'Educació i Formació Professional

Recurrent: Nautilus, SA

Acord: resolució de la sol·licitud de suspensió

Resolució de la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 14 de febrer de 2022

Atesa la sol·licitud de suspensió que ha presentat Nautilus, SA contra l'execució de la Resolució de conseller d'Educació i Formació Professional, de 13 de desembre de 2021, per la qual se li imposa una penalitat de 61.487,88 € per incompliment parcial del contracte de subministrament de mobiliari escolar per als centres docents públics d'ensenyament no universitari de les Illes Balears, la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa resol el següent:

Fets

1. La recurrent ha interposat recurs especial en matèria de contractació contra la Resolució per la qual se li imposa una penalitat per incompliment parcial del contracte i sol·licita la suspensió de l'execució de la Resolució esmentada.

2. Del recurs interposat se'n desprenen l'al·legació única següent:

Al·legació única. L'empresa recurrent no està d'acord amb la determinació dels dies de demora que s'han tingut en compte per calcular l'import de la sanció. Per aquest motiu, considera nul·la o anul·lable la Resolució impugnada.

La recurrent també sol·licita la suspensió de l'execució de la Resolució, al·legant perjudicis irreparables; en la seva opinió l'execució de la sanció suposaria la confiscació de l'aval de garantia, la qual cosa comportaria el tancament de qualsevol línia de crèdit amb l'avalista i dificultats per presentar-se a concursos.

3. L'òrgan de contractació ha tramès a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa (JCCA) l'expedient administratiu i l'informe jurídic preceptiu, que

el cap del Departament de Contractació ha emès el 31 de gener de 2022. L'informe considera el recurs extemporani, o en tot cas, a desestimar, i s'oposa a la suspensió de l'execució.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és la Resolució del conseller d'Educació i Formació Professional, de 13 de desembre de 2021, per la qual s'imposa a la recurrent una penalitat per incompliment parcial d'un contracte de subministraments. La Conselleria té caràcter d'administració pública.

Contra aquest acte es pot interposar 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 (d'ara endavant, LRJ- CAIB). La competència per resoldre aquest recurs 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.

La competència de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa per resoldre el recurs especial en matèria de contractació comprèn també la facultat de suspendre l'execució de l'acte impugnat i, si escau, l'adopció de mesures cautelars. Aquesta facultat correspon a la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, per delegació de la Comissió Permanent, que es va acordar el 27 de setembre del 2019.

2. A les sol·licituds de suspensió dels actes administratius a la seu del recurs especial en matèria de contractació de l'article 66 de la LRJ-CAIB, els són aplicables el règim jurídic previst a l'article 117 de la Llei 39/2015, de 1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (d'ara endavant, LPAC) que disposa que:

1. La interposició de cualquier recurso, excepto en los casos en que una disposición establezca el contrario, no suspende la ejecución del acto impugnado.
2. No obstante lo que dispone el apartado anterior, el órgano a quien compete resolver el recurso, con la ponderación previa, suficientemente razonada, entre el perjuicio que causaría al interés público o a terceros la suspensión y el ocasionado al recurrente como consecuencia de la eficacia inmediata del acto recorrido, puede suspender, de oficio o a solicitud del recurrente, la ejecución del acto impugnado cuando concurren alguna de las circunstancias siguientes:

- a) Que la ejecución pueda causar perjuicios de reparación imposible o difícil.
- b) Que la impugnación se fundamente en alguna de las causas de nulidad de pleno derecho que prevé el artículo 47.1 de esta Ley.

Així, d'acord amb aquest règim jurídic, els actes administratius són immediatament executius i només es poden suspendre, fent una anàlisi detallada de la concurrència de les circumstàncies previstes a l'art 117.2 de la LPAC. Per tant, l'adopció de mesures cautelars té caràcter excepcional.

Per sol·licitar la suspensió, la recurrent al·lega motius econòmics que considera irreparables.

No obstant això, quan s'al·leguen perjudicis, que han de ser de reparació difícil o impossible, el Tribunal Suprem (TS) manté que aquesta consideració s'ha de prendre en base a la justificació que ofereixi el recurrent en el moment de sol·licitar la suspensió. Per tant, el deure d'acreditar la concurrència dels perjudicis correspon al recurrent, i la mera al·legació sense concreció ni prova no permet considerar provat que l'execució de l'acte causi perjudicis, ni que aquests siguin de difícil o impossible reparació.

En aquest sentit cal esmentar, entre d'altres, les Sentències del TS de 27 de març de 2014, de 18 d'abril de 2016, de 30 de gener de 2008 o 20 de desembre de 2007). En aquesta darrera (RJ 1998/3216), el TS és especialment clar en considerar que:

No basta, por otra parte, que la petición de suspensión vaya acompañada de una expresa manifestación de los perjuicios irreparables que pudieran irrogarse al recurrente caso de no acordarse, siendo necesario según reiterada doctrina de esta Sala que se aporte al menos un principio de prueba de la sobreveniencia de tales perjuicios, o bien que la existencia de los mismos pueda deducirse de la naturaleza del acto impugnado, caso de no accederse a ella. Por otra parte, resulta absolutamente necesario que tales circunstancias sean patentes en el momento de la solicitud de suspensión.

A això cal afegir que la Jurisprudència considera que els actes de contingut econòmic, —com els que al·lega la recurrent—, no causen perjudicis de difícils o impossible reparació. Així ho ha manifestat el TS, entre altres, a la Sentència de 16 de maig de 2000, en la qual manifesta que:

Como ya tiene reiterado esta Sala, el contenido económico del acto administrativo, cuando éste no ostenta un carácter desorbitado, no puede reputarse perjuicio de difícil o imposible reparación, base necesaria e imprescindible para acordar la suspensión, porque la Administración es por su propia naturaleza y normal funcionamiento una entidad responsable y solvente en grado máximo, y por tanto, ante la posible existencia de perjuicios derivados de la ejecución inmediata del acto administrativo que

posteriormente fuere anulado en vía jurisdiccional, no puede ofrecer ni ofrece dificultades la adecuada y fácil reparación de los mismos.

En aquest mateix sentit es pronuncia també el cap del Departament de Contractació de la Conselleria en el seu informe jurídic, que s'oposa a la suspensió de l'execució perquè considera que no concorren les circumstàncies legalment exigides a l'art. 117 LPAC per estimar la sol·licitud.

Resolc

1. Desestimar la sol·licitud de suspensió de l'execució de la Resolució del conseller d'Educació i Formació Professional, de 13 de desembre de 2021, per la qual s'imposa a la recurrent una penalitat per incompliment parcial del contracte de subministrament de mobiliari escolar per als centres docents públics d'ensenyament no universitari de les Illes Balears.
2. Notificar aquesta Resolució a Nautilus SA i a l'òrgan de contractació.

Interposició de recursos

Contra aquesta Resolució —que esgota 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 des de l'endemà d'haver rebut la notificació, d'acord amb els articles 10.1 ai 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

Maria Matilde Martínez Montero