



Exp. Junta Consultiva: RES 14/2015

Inadmissió del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: contracte de serveis per a la realització de la campanya de sensibilització per a la prevenció d'incendis forestals 2015

Exp. 5/2015

Institut Balear de la Natura

Recurrent: Illa de Publicitat i Màrqueting, SL

**Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 29 de juny de 2015 pel qual es declara la inadmissió del recurs especial en matèria de contractació interposat per Illa de Publicitat i Màrqueting, SL, contra la proposta d'adjudicació de la Mesa de Contractació i contra la Resolució del director gerent de l'Institut Balear de la Natura per la qual s'adjudica el contracte de serveis per a la realització de la campanya de sensibilització per a la prevenció d'incendis forestals 2015**

### **Fets**

1. El 6 de març de 2015, el director gerent de l'Institut Balear de la Natura va aprovar l'expedient de contractació, els plecs de bases i de prescripcions tècniques i l'obertura del procediment d'adjudicació del contracte de serveis per a la realització de la campanya de sensibilització per a la prevenció d'incendis forestals 2015, per procediment obert.
2. El 18 de maig de 2015, la Mesa de Contractació va proposar a l'òrgan de contractació l'adjudicació del contracte a l'empresa Di7, SL.
3. El 3 de juny de 2015, el director gerent de l'Institut Balear de la Natura va adjudicar el contracte a l'empresa Di7, SL. Aquesta Resolució es va notificar a Illa de Publicitat i Màrqueting, SL, el 9 de juny, amb la indicació que l'ordre jurisdiccional civil és el competent per resoldre les controvèrsies derivades de l'adjudicació i que en contra no s'hi pot interposar cap recurs en via administrativa ni cap reclamació prèvia a la via judicial civil.
4. El 10 de juny de 2015, el representant d'Illa de Publicitat i Màrqueting, SL, va interposar davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa un recurs



especial en matèria de contractació contra la proposta d'adjudicació de la Mesa de Contractació i contra la Resolució del director gerent de l'Institut Balear de la Natura per la qual s'adjudica el contracte, i va sol·licitar, com a mesura provisional, que se'n suspengués l'execució.

### **Fonaments de dret**

1. Els actes objecte de recurs són, d'una banda, la proposta d'adjudicació de la Mesa de Contractació i, de l'altra, la Resolució del director gerent de l'Institut Balear de la Natura per la qual s'adjudica un contracte de serveis no subjecte a regulació harmonitzada, tramitat per l'Institut Balear de la Natura, entitat que té caràcter de poder adjudicador no administració pública.

Atès que es tracta d'actes no susceptibles del recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 40 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), s'ha de determinar si són susceptibles de recurs.

La Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma les Illes Balears va analitzar quin és el sistema de recursos en matèria de contractació en l'Informe 13/2008, de 30 de juliol de 2009, "Sistema de recursos en matèria de contractació: interpretació de l'article 37 de la Llei de contractes del sector públic i de 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 en la Circular interpretativa 1/2009, de 30 de juliol, sobre el sistema de recursos i reclamacions contra els actes d'adjudicació dels contractes dels ens del sector públic.

Pel que fa al règim de recursos contra els actes no inclosos en l'àmbit d'aplicació del recurs especial definit en l'article 40 del TRLCSP, dictats pels ens que no tenen la consideració d'administració pública a efectes d'aquesta norma, com és el cas de la proposta d'adjudicació i de l'adjudicació del contracte objecte d'aquest recurs, s'ha de dir que aquests ens no es regeixen per la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, quant a la impugnació dels seus actes en matèria de contractació, atès que no són actes administratius en cap cas, i, per tant, no poden ser objecte dels recursos i de les reclamacions que aquesta Llei regula.



Així doncs, en el cas dels ens que no tenen la consideració d'administració pública als efectes del TRLCSP, per determinar el règim d'impugnació dels actes no inclosos en l'àmbit d'aplicació del recurs especial definit en l'article 40 del Text refós, s'ha d'acudir al sistema general que resulta de la normativa reguladora de la contractació d'aquests ens.

Els contractes subscrits pels ens que tenen el caràcter de poder adjudicador però no d'administració pública són contractes privats en tot cas, d'acord amb l'article 20 del TRLCSP, i es regeixen, quant a la preparació i l'adjudicació, si no hi ha normes específiques, per aquesta Llei i les disposicions que la despleguen, i supletòriament s'hi apliquen les altres normes de dret administratiu o, si s'escau, les normes de dret privat, segons correspongui per raó del subjecte o l'entitat contractant.

Per saber quins recursos es poden interposar contra l'adjudicació d'un contracte d'un poder adjudicador, s'ha d'analitzar prèviament quina és la jurisdicció competent per resoldre les incidències que hi puguin sorgir. L'article 21 del TRLCSP regula la jurisdicció competent en els termes següents:

1. L'ordre jurisdiccional contenciós administratiu és el competent per resoldre les qüestions litigioses relatives a la preparació, adjudicació, efectes, compliment i extinció dels contractes administratius. Igualment correspon a aquest ordre jurisdiccional el coneixement de les qüestions que se suscitin en relació amb la preparació i adjudicació dels contractes privats de les administracions públiques i dels contractes subjectes a regulació harmonitzada, inclosos els contractes subvencionats a què es refereix l'article 17 així com dels contractes de serveis de les categories 17 a 27 de l'annex II el valor estimat dels quals sigui igual o superior a 200.000 euros que pretenguin concertar ens, organismes o entitats que, sense ser administracions públiques, tinguin la condició de poders adjudicadors. També coneix dels recursos interposats contra les resolucions que dictin els òrgans de resolució de recursos que preveu l'article 41 d'aquesta Llei.

2. L'ordre jurisdiccional civil és el competent per resoldre les controvèrsies que sorgeixin entre les parts en relació amb els efectes, compliment i extinció dels contractes privats. Aquest ordre jurisdiccional també és competent per conèixer de totes les qüestions litigioses que afectin la preparació i adjudicació dels contractes privats que subscriuguin els ens i les entitats sotmesos a aquesta Llei que no tinguin el caràcter d'Administració pública, sempre que aquests contractes no estiguin subjectes a una regulació harmonitzada.  
[...]



Així doncs, d'acord amb el TRLCSP, la jurisdicció competent per resoldre les qüestions litigioses que sorgeixin en relació amb l'adjudicació dels contractes no subjectes a regulació harmonitzada dels ens que tenen el caràcter de poder adjudicador però no d'administració pública és la civil, sense que es pugui interposar la reclamació prèvia que preveu la Llei 30/1992, tot això sens perjudici que l'entitat adjudicadora, amb la finalitat de garantir o millorar la tutela de les persones interessades en el procediment de contractació, pugui establir la possibilitat de presentar una reclamació davant l'òrgan de contractació, amb caràcter previ a la interposició de la demanda civil, i que es podria substanciar per mitjà d'un règim similar al del recurs de reposició.

2. 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 la Junta Consultiva, i amb el seu Reglament d'organització i de funcionament, aprovat per l'Acord del Consell de Govern de 10 d'octubre de 1997.

El fonament d'aquest recurs és en la mateixa Llei 3/2003, concretament en l'article 59, que és l'article que materialitza en l'ordenament autonòmic les previsions de l'article 107.2 de la Llei 30/1992. Ambdós 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.

Es tracta d'un recurs que substitueix a tots els efectes el recurs de reposició en els casos en què sigui procedent, en relació amb una matèria específica, la contractació administrativa, en qualsevol fase del procediment de contractació, i sigui quin sigui l'import del contracte, llevat que es tracti d'un acte inclòs en l'article 40 del TRLCSP, i sempre que l'ens afectat tingui la consideració d'administració pública als efectes de la Llei 30/1992.

Així, l'article 66.1 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.



En conseqüència, el recurs que preveu la legislació autonòmica només es pot interposar en els casos en què podria interposar-se un recurs administratiu de reposició, i, per tant, no pot substituir una reclamació prèvia a la via judicial civil ni la ulterior demanda judicial.

Per tant, atès que el contracte de serveis per a la realització de la campanya de sensibilització per a la prevenció d'incendis forestals 2015 és un contracte adjudicat per l'Institut Balear de la Natura, que és un poder adjudicador que no té la consideració d'administració pública, i, per tant, és un contracte privat, no es pot interposar el recurs especial en matèria de contractació que regula l'article 66 de la Llei 3/2003. En conseqüència, la resolució d'aquest recurs no correspon a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa i s'ha d'inadmetre, sense necessitat de fer cap pronunciament sobre la sol·licitud de suspensió que conté aquest recurs.

Pel que fa la proposta d'adjudicació de la Mesa de Contractació, s'ha d'assenyalar que amb caràcter general les propostes d'adjudicació són actes de tràmit que no tenen caràcter d'actes de tràmit qualificat, ja que no decideixen directament o indirectament el fons de l'assumpte, no determinen la impossibilitat de continuar el procediment ni produeixen indefensió o perjudici irreparable a drets i interessos legítims. Per tant, d'acord amb l'article 107 de la Llei 30/1992, no s'hi pot interposar cap recurs en contra, motiu pel qual, fins i tot en cas que la proposta d'adjudicació que s'impugna fos un acte administratiu i aquesta Junta Consultiva fos competent per resoldre el recurs, l'hauria d'inadmetre.

Per tot això, dict el següent

### **Acord**

1. Inadmetre el recurs interposat per Illa de Publicitat i Màrqueting, SL, contra la proposta d'adjudicació de la Mesa de Contractació i contra la Resolució del director gerent de l'Institut Balear de la Natura per la qual s'adjudica el contracte de serveis per a la realització de la campanya de sensibilització per a la prevenció d'incendis forestals 2015, per manca de competència d'aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa per resoldre'l, i, a més, perquè la proposta d'adjudicació és un acte de tràmit no qualificat que no és susceptible de recurs.



2. Notificar aquest Acord a les persones interessades i a l'Institut Balear de la Natura.

### **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.