



Exp. Junta Consultiva: RES 2/2013

Resolució del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: contracte de serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme

DPNSE 2012/21610

Hospital Universitari Son Espases

Recurrent: Adalmo, SL

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 28 de maig de 2013, pel qual es resol el recurs especial en matèria de contractació interposat per Adalmo, SL, contra la Resolució del director gerent de l'Hospital Universitari Son Espases per la qual s'adjudica el contracte de serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme¹

Fets

1. El 15 de gener de 2013, el director gerent de l'Hospital Universitari Son Espases (en endavant, HUSE) va aprovar l'expedient de contractació, els plecs de prescripcions tècniques i de clàusules administratives particulars i l'obertura del procediment d'adjudicació del contracte de serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme, per procediment negociat sense publicitat.
2. El 16 de gener de 2013, la cap de secció de la Unitat de Contractació de l'HUSE va trametre la invitació per participar en el procediment a les empreses Baltecma Gestión de Residuos Industriales, SL, i ABH Medio Ambiente, SL (en realitat,

¹ El 19 de juny de 2014, la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa va aprovar l'Acord pel qual es rectifiquen els errors materials observats en aquesta Resolució. Concretament, aquests errors afecten, d'una banda, la referència a l'article 178 del Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, que es fa en el segon paràgraf del fonament de dret 7, referència que en realitat ha de ser a l'article 169, i, de l'altra, la transcripció de l'article 31 del Text refós de la Llei de contractes del sector públic que es fa en el primer paràgraf del fonament de dret 8, que en realitat ha de ser la redacció del Text refós i no la redacció original de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic, com s'ha fet erròniament.



Anglo Balear de Servicios e Higiene, SL) arran d'un escrit del director de Gestió i Serveis Generals de l'HUSE de 27 de novembre de 2012 —previ a l'inici del procediment de contractació— segons el qual en aquesta data només aquestes dues empreses figuraven en la llista de gestors de residus de la comunitat autònoma de les Illes Balears com a autoritzades per a la gestió de tots els residus sanitaris i perillosos objecte del contracte.

3. El 28 de gener de 2013, la cap de secció de la Unitat de Contractació de l'HUSE va expedir un certificat en què va fer constar que, un cop finalitzat el termini per presentar proposicions, només ABH Medio Ambiente, SL, havia presentat una oferta. Aquest mateix dia, el director de Gestió i Serveis Generals de l'HUSE va proposar a l'òrgan de contractació l'adjudicació del contracte a aquesta empresa.
4. El 7 de febrer de 2013, el director gerent de l'Hospital Universitari Son Espases va adjudicar el contracte de serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme a l'empresa ABH Medio Ambiente, SL. La Resolució es va notificar a l'empresa per correu electrònic aquest mateix dia.
5. El 8 de febrer de 2013, el director gerent de l'Hospital Universitari Son Espases i el representant de l'empresa ABH Medio Ambiente, SL, varen signar el contracte de serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme. Aquesta informació es va publicar en el perfil de contractant del Servei de Salut de les Illes Balears el 15 de febrer.
6. El 25 de febrer de 2013, el representant de l'empresa Adalmo, SL, va interposar davant la Delegació del Govern a la comunitat autònoma de les Illes Balears un recurs especial en matèria de contractació contra la Resolució per la qual s'adjudicava el contracte i va sol·licitar, com a mesura provisional, la suspensió de l'execució de la Resolució. Aquest recurs es va trametre a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 28 de febrer.
7. El 5 de març de 2013, la cap del Servei de l'Àrea Consultiva de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, per absència de la secretària, va trametre el recurs al Servei de Salut de les Illes Balears i va sol·licitar una còpia de l'expedient, un informe jurídic sobre el contingut del recurs i informació sobre la resta de persones interessades en el procediment. Aquesta documentació es va rebre a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 10 d'abril.



8. El 19 d'abril de 2013, la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa va demanar un informe a la directora general de Medi Natural, Educació Ambiental i Canvi Climàtic, competent en matèria de planificació, ordenació i gestió de residus, sobre quins són els títols habilitants o autoritzacions necessaris per executar les prestacions del contracte objecte del recurs, quines empreses estaven inscrites en la llista de gestors de residus entre el 27 de novembre de 2012 i el 16 de gener de 2013, i sobre algunes qüestions relacionades amb la llista de gestors de residus. Aquest informe es va trametre a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 30 d'abril i, posteriorment, el 10 de maig, es va trametre informació complementària.
9. D'acord amb l'article 112 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, s'ha donat audiència a l'empresa adjudicatària.
10. El 13 de maig de 2013, la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa va donar audiència al recurrent i a ABH Medio Ambiente, SL per un termini de deu dies hàbils, d'acord amb l'article 113.3 de la Llei 30/1992. El 20 de maig, Adalmo, SL, va presentar un escrit d'al·legacions.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és la Resolució per la qual s'adjudica un contracte de serveis no subjecte a regulació harmonitzada, tramitat per l'Hospital Universitari Son Espases, que té caràcter d'administració pública.

Atès que es tracta d'un acte no susceptible 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'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, 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 de les Illes Balears, 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.



Es fa constar que, a causa del retard en la tramesa de l'expedient, aquesta Junta Consultiva no va poder pronunciar-se en termini sobre la mesura provisional de suspensió que havia sol·licitat el contractista, i que la suspensió de l'execució de la Resolució impugnada va tenir lloc el 9 d'abril, d'acord amb l'apartat 3 de l'article 111 de la Llei 30/1992. En conseqüència, no és necessari cap pronunciament sobre això per part d'aquesta Junta Consultiva.

2. El recurs especial que ha interposat l'empresa Adalmo, SL, es fonamenta en el fet que l'òrgan de contractació no va convidar l'entitat a participar en el procediment de contractació dels serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme, com a conseqüència d'una actuació contrària a dret.

El recurrent manifesta que va tenir coneixement, a través del perfil de contractant del Servei de Salut de les Illes Balears i d'una consulta a la Unitat de Contractació, de l'adjudicació i la formalització d'aquest contracte per procediment negociat sense publicitat, i del fet que —contràriament al que disposa el TRLCSP en relació amb l'obligació de convidar un mínim de tres empreses capacitades per dur a terme l'objecte del contracte— només s'havia convidat a participar en el procediment dues empreses perquè eren, suposadament, les úniques de la comunitat autònoma de les Illes Balears que estaven autoritzades per gestionar els residus objecte del contracte, tot això en funció dels codis LER (llista europea de residus) corresponents, sense tenir en compte que Adalmo, SL, disposa de totes les autoritzacions necessàries per gestionar els residus sanitaris i perillosos corresponents als codis LER d'acord amb els quals s'havia convidat les empreses ABH Medio Ambiente, SL, i Baltecma Gestión de Residuos Industriales, SL, a participar en el procediment.

El recurrent considera que el fet que no es convidàs Adalmo, SL, vulnera el dret legítim de l'empresa a participar en el procediment i sol·licita que s'anul·li l'adjudicació del contracte i que les actuacions administratives es retrotreguin al moment anterior a la sol·licitud, per part de l'òrgan de contractació, de presentació d'ofertes als possibles interessats, entre els quals s'ha d'incloure Adalmo, SL.

A més, el recurrent presenta algunes al·legacions referents, d'una banda, a altres procediments de contractació del Servei de Salut per a la gestió de residus, i, d'altra, a diverses empreses del sector – en especial, sobre la relació entre



l'adjudicatària del contracte i l'empresa Consenur, SA–, al·legacions que no estan relacionades amb l'objecte d'aquest recurs, per la qual cosa no es poden tenir en compte per resoldre'l ni tenen cap rellevància en la mesura en què el fet que la Comissió Nacional de la Competència hagi iniciat un procediment sancionador contra l'adjudicatària del contracte no impedeix que participi en el procediment.

Finalment, el recurrent demana a la Junta Consultiva que li lliuri una còpia de l'expedient d'un altre procediment de contractació distint del que és objecte de recurs o li permeti accedir-hi. Pel que fa a aquesta petició, cal assenyalar que la via del recurs especial en matèria de contractació no és l'adequada per exercir el dret d'accés als expedients o als arxius de l'Administració, sinó que cal ajustar-se al que disposa la Llei 30/1992.

3. El contracte de serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme, amb un valor estimat de 48.000 euros, s'ha tramitat pel procediment negociat sense publicitat.

L'article 138 del Text refós de la Llei de contractes del sector públic, referent al procediment d'adjudicació dels contractes, disposa que:

1. Els contractes que subscriuin les administracions públiques s'adjudiquen d'acord amb les normes del present capítol.
2. L'adjudicació es realitza, ordinàriament, utilitzant el procediment obert o el procediment restringit. En els supòsits enumerats als articles 170 a 175, tots dos inclusivament, es pot seguir el procediment negociat, i en els casos que preveu l'article 180 es pot recórrer al diàleg competitiu.

D'acord amb els articles 174 *e* i 177.2 del TRLCSP, els contractes de serveis el valor estimat dels quals sigui inferior a 60.000 euros poden adjudicar-se per procediment negociat sense publicitat.

L'article 169 del TRLCSP estableix els elements que caracteritzen aquest procediment, i en l'apartat 1 disposa el següent:

En el procediment negociat l'adjudicació recaurà en el licitador justificadament elegit per l'òrgan de contractació, després d'efectuar consultes amb diversos candidats i negociar les condicions del contracte amb un o diversos d'ells.



Per tant, el procediment negociat és un procediment específic d'adjudicació dels contractes que es configura com un procediment excepcional que només és aplicable en els casos que determina la Llei i que té com a elements diferenciadors respecte dels procediments oberts i restringits, que són els procediments d'adjudicació ordinaris, la consulta i la negociació prèvies a l'adjudicació del contracte.

Quant a la consulta amb diversos candidats, l'article 178 del TRLCSP disposa que és necessari sol·licitar ofertes, almenys, a tres empreses capacitades per dur a terme l'objecte del contracte, sempre que això sigui possible.

La Junta Consultiva de Contractació Administrativa del Ministeri d'Hisenda i Administracions Públiques, es va pronunciar, en l'Informe 33/09, d'1 de febrer de 2010, sobre el sentit que s'ha de donar a aquesta obligació i va manifestar el següent:

Se trata, por tanto, de una carga impuesta a los órganos de contratación con la finalidad de suplir el efecto producido por la publicación del anuncio en relación con la difusión del propósito de celebrar el contrato, toda vez que si no se impusiera la obligación de invitar a los empresarios podría resultar imposible la celebración del contrato. No es, por tanto, una prerrogativa concedida al órgano de contratación para que en determinados casos restrinja el número de licitadores a sólo tres sino, como decimos, una carga impuesta a ésta para que la licitación pueda ser conocida por los interesados.

En definitiva, en el procediment negociat sense publicitat l'Administració ha de convidar necessàriament tres empreses amb l'objectiu de respectar el principi de lliure concurrència, sempre que les empreses estiguin capacitades per dur a terme l'objecte del contracte, llevat del cas que no sigui possible, i deixar constància d'això en l'expedient. A més, els òrgans de contractació han de dur a terme la negociació amb els candidats, fins i tot en el cas en què només n'hi hagi un.

4. L'article 54 del TRLCSP estableix les condicions d'aptitud que s'han de complir per contractar amb el sector públic i disposa, en l'apartat 1, que només poden contractar amb el sector públic les persones naturals o jurídiques, espanyoles o estrangeres, que tinguin plena capacitat d'obrar, no estiguin sotmeses a una prohibició de contractar i acreditin la seva solvència econòmica, financera i tècnica o professional o, en els casos en què ho exigeixi aquesta Llei, estiguin degudament classificades.



L'apartat 2 d'aquest article exigeix que els empresaris disposin, així mateix, de l'habilitació empresarial o professional que, si s'escau, sigui exigible per dur a terme l'activitat o la prestació que constitueixi l'objecte del contracte.

Pel que fa a l'habilitació empresarial o professional que s'exigeix per executar el contracte, el Plec de clàusules administratives particulars remet al Plec de prescripcions tècniques, segons el qual "el licitador deberá disponer de las autorizaciones correspondientes para la gestión de cada tipo de residuo, su transporte, etc., de acuerdo con la normativa legal vigente", i haurà de presentar, amb l'oferta tècnica, la documentació acreditativa de gestor autoritzat de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, per a cada tipus de residu.

La Junta Consultiva de Contractació Administrativa del Ministeri d'Hisenda i Administracions Públiques va afirmar, en l'Informe 1/09, de 25 de setembre, que l'habilitació a què es referia l'article 43.2 de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic —en l'actualitat, l'article 54.2 del TRLCSP— és un requisit de legalitat i no de solvència en sentit estricte, atès que el que pretén el legislador en exigir-lo és evitar que el sector públic contracti amb empreses que no exerceixin l'activitat de forma legal.

5. El règim d'autorització i comunicació de les activitats de producció i gestió de residus, inclosos els residus sanitaris i els peril·losos, està regulat en la Llei 22/2011, de 28 de juliol, de residus i sòls contaminats, d'àmbit estatal.

D'acord amb aquesta Llei, s'entén per gestió de residus la recollida, el transport i el tractament dels residus, inclosa la vigilància d'aquestes operacions, així com el manteniment posterior al tancament dels abocadors, incloses les actuacions que es duguin a terme en qualitat de negociant o agent. A més, es defineix el gestor de residus com la persona o entitat, pública o privada, registrada mitjançant autorització o comunicació, que efectua qualsevol de les operacions que componen la gestió dels residus, en sigui o no el productor.

L'article 6 de la Llei disposa que la determinació dels residus que s'han de considerar peril·losos i no peril·losos s'ha de fer de conformitat amb la llista establerta en la Decisió 2000/532/CE de la Comissió, de 3 de maig de 2000. Aquesta llista europea de residus es va publicar mitjançant l'Ordre MAM/304/2002, de 8 de febrer.

L'article 27 de la Llei regula l'autorització de les operacions de tractament de residus i disposa, en l'apartat 1, que les instal·lacions on s'hagin de dur a terme



operacions de tractament de residus, inclòs l'emmagatzematge en l'àmbit de la recollida en espera de tractament, com també l'ampliació, la modificació substancial o el trasllat de la instal·lació esmentada, estan sotmeses al règim d'autorització de l'òrgan ambiental competent de la Comunitat Autònoma on estiguin ubicades les instal·lacions.

Els apartats 2 i 8 d'aquest article disposen que les persones físiques o jurídiques que facin operacions de tractament de residus han d'obtenir una autorització de l'òrgan ambiental competent de la comunitat autònoma on tenguin el domicili, que serà vàlida per a tot el territori espanyol, i que la comunitat autònoma ha d'inscriure ambdues autoritzacions en el registre de producció i gestió de residus.

L'article 29 regula la comunicació prèvia a l'inici de les activitats de producció i gestió de residus i disposa, en els apartats 2 i 3, que les entitats o empreses que recullin residus sense una instal·lació associada, com també les que transportin residus, han de presentar una comunicació prèvia a l'inici de les seves activitats davant l'òrgan competent de la comunitat autònoma on tenguin la seu social, que serà vàlida per a tot el territori espanyol, i que la comunitat autònoma l'ha d'inscriure en el registre respectiu.

L'article 39 disposa que les comunitats autònomes han d'inscriure les comunicacions i les autoritzacions que derivin d'aquesta Llei i les normes que la despleguin en els seus registres corresponents.

L'article 46 disposa que les accions o les omissions que contravenguin a la Llei tenen el caràcter d'infraccions administratives, sens perjudici de les que puguin establir les normes de desplegament que dictin les comunitats autònomes, i classifica aquestes infraccions en molt greus, greus i lleus.

Així, l'exercici d'una activitat descrita en aquesta Llei sense la comunicació o autorització preceptiva, o amb aquesta caducada o suspesa, com també l'incompliment de les obligacions imposades en les autoritzacions o de la informació incorporada en la comunicació, tenen el caràcter d'infraccions administratives i es poden qualificar com a lleus, greus o molt greus, en funció de la gravetat dels danys que s'hagin produït.

A la vista d'aquesta regulació s'ha de concloure que per dur a terme l'activitat de gestió de residus cal disposar de l'autorització prèvia de l'òrgan competent de la comunitat autònoma i haver comunicat prèviament l'inici de les activitats de



recollida i transport, configurant-se així com a títols habilitants per executar el contracte objecte del recurs.

6. Els plecs que regeixen el contracte no especifiquen amb el seu codi LER els residus respecte dels quals s'ha de dur a terme la recollida, el tractament i l'eliminació. L'únic document de l'expedient en què s'enumeren els codis LER corresponents als residus objecte del contracte és un escrit del director de Gestió i Serveis Generals de l'HUSE, de 27 de novembre de 2012².

Per determinar les habilitacions necessàries per executar les prestacions objecte del contracte que figuren en el Plec de prescripcions tècniques que regeixen el contracte, la Junta Consultiva de Contractació Administrativa en va demanar un informe a la Direcció General de Medi Natural, Educació Ambiental i Canvi Climàtic. El cap del Servei de Residus i Sòls Contaminats, que va emetre un informe el 30 d'abril de 2013 i un altre el 10 de maig de 2013, va identificar, amb els codis LER, diversos residus que s'enumeren en el Plec de prescripcions tècniques però que no constaven en l'escrit del director de Gestió i Serveis Generals de l'HUSE, de 27 de novembre de 2012, i, fins i tot, va identificar un codi LER que constava en aquell escrit, però que no corresponia a un residu inclòs en el Plec.³

Pel que fa a les habilitacions de què disposa Adalmo, SL, els informes del cap del Servei de Residus i Sòls Contaminats posen de manifest que l'empresa havia presentat la comunicació prèvia per a la recollida i el transport de tots els tipus de residus objecte del contracte, però no disposava de les autoritzacions com a gestor dels residus identificats amb els codis LER 18.01.04, 18.01.09, 20.01.34, 16.05.05, 18.01.07, 09.01.07, 09.01.08, 13.03.06*, 15.02.03, 20.01.13*, 20.01.27*, 20.01.28, 20.01.29*, 20.01.30, 08.01.12, 20.01.36, 16.02.14 i 08.03.18.

A més, en els informes s'assenyala que les comunicacions i les autoritzacions administratives previstes en la Llei 22/2011 per a la gestió de residus emeses per

² L'escrit enumera els codis LER següents: 18.01.04, 18.01.09, 18.01.03*, 18.01.08*, 15.01.10*, 16.05.06*, 09.01.01*, 09.01.07, 15.02.02*, 16.02.13*, 08.03.17* i 16.06.01*.

³ D'acord amb els informes del cap del Servei de Residus i Sòls Contaminats, els residus a què fa referència el Plec, però que no consten en l'escrit de l'HUSE, són els següents: 18.01.02, 18.01.01, 20.01.21*, 20.01.33*, 20.01.34, 15.01.04, 15.01.11*, 16.05.04*, 16.05.05, 18.01.06*, 18.01.07, 09.01.02*, 09.01.03*, 09.01.04*, 09.01.05*, 09.01.08, 13.01.09*, 13.01.10*, 13.02.04*, 13.02.05*, 13.03.06*, 13.03.07*, 15.02.03, 06.02.01*, 06.02.04*, 20.01.13*, 20.01.27*, 20.01.28, 20.01.29*, 20.01.30, 08.01.11*, 08.01.12, 06.04.04*, 17.04.03, 20.01.35*, 20.01.36, 16.02.11*, 16.02.14 i 08.03.18. El codi LER 16.06.01* constava en l'escrit de 27 de novembre de 2012, però no figurava en el Plec.



altres comunitats autònomes són vàlides per a tot el territori nacional i que, per tant, un gestor autoritzat a qualsevol altra comunitat autònoma pot operar a les Illes Balears.

D'aquests informes es desprèn, d'una banda, que la consulta que va fer el director de Gestió i Serveis Generals de l'HUSE en relació amb els gestors de residus autoritzats per a l'execució de la prestació objecte del contracte no es va ajustar al contingut del Plec de prescripcions tècniques, atès que la consulta no va incloure la totalitat dels codis LER que identifiquen els residus que s'havien de gestionar i en va incloure un que no era objecte del contracte, i, d'una altra, que l'empresa Adalmo, SL, no tenia l'habilitació necessària per executar el contracte ja que els títols habilitants de què disposava no comprenien la totalitat de les prestacions objecte del contracte.

Tot i que és cert, com afirma el recurrent, que en aquest procediment s'hauria d'haver convidat un mínim de tres empreses —i no només dues—, perquè, segons ell, n'hi ha d'altres que disposen de les habilitacions necessàries per executar el contracte, com ara Adalmo, SL, aquesta Junta Consultiva considera que efectivament és molt probable que n'hi hagi d'altres, però que Adalmo, SL, no és una d'elles, atès que no disposa de les habilitacions necessàries.

En conseqüència, en la mesura que l'òrgan de contractació no ha actuat amb diligència, atès que ha circumscrit la recerca de candidats a l'àmbit territorial de les Illes Balears i, per tant, no ha fet el màxim esforç per cercar possibles candidats a altres comunitats autònomes, sembla que s'ha vulnerat el que disposa l'article 178 del TRLCSP, que imposa als òrgans de contractació l'obligació de sol·licitar ofertes a un mínim de tres empreses capacitades per executar l'objecte del contracte, sempre que això sigui possible —i en aquest cas sembla que ho és. A més, s'observa que el fet que no es convidàs Adalmo, SL, a participar en el procediment és conforme a dret, atès que aquesta empresa no disposava de les habilitacions necessàries per executar el contracte.

7. L'apartat 3 de l'article 113 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, disposa que l'òrgan que resolgui el recurs ha de decidir totes les qüestions, tant de forma com de fons, que plantegi el procediment, hagin estat al·legades o no per les persones interessades, i que en aquest últim cas, han de ser escoltades prèviament. En concret, la Secretaria de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa ha detectat dues noves causes d'invalidesa que no han estat al·legades pel recurrent, i que són, d'una banda, la manca de negociació dels



termes del contracte, que és preceptiva d'acord amb el TRLCSP, i, d'una altra, el fet que l'empresa adjudicatària, ABH Medio Ambiente, SL, no disposa de l'habilitació empresarial o professional necessària per executar les prestacions objecte del contracte.

Així, d'acord amb l'article 169 del TRLCSP, en el procediment negociat l'adjudicació recau en el licitador justificadament escollit per l'òrgan de contractació, després d'efectuar consultes amb diversos candidats i negociar les condicions del contracte amb un o diversos d'ells. Tal com ja s'ha indicat anteriorment, el procediment negociat és un procediment específic d'adjudicació dels contractes que es caracteritza perquè el contracte s'adjudica amb la consulta i la negociació prèvies dels termes del contracte amb un o diversos candidats, sent la consulta i la negociació els elements definidors d'aquest procediment, de manera que l'absència d'aquesta negociació desnaturalitza el procediment i contravé al TRLCSP. I el cert és que en l'expedient objecte de recurs hi figura un informe de valoració de l'oferta tècnica i econòmica, de l'únic candidat que va participar en el procediment, en què s'informa favorablement sobre l'adjudicació "sense necessitat de negociació".

A més, dels informes emesos per la Direcció General de Medi Natural, Educació Ambiental i Canvi Climàtic resulta que l'empresa adjudicatària del contracte no disposava de l'habilitació empresarial o professional necessària per a dur a terme les prestacions objecte del contracte, atès que ni en el moment en què se li va trametre la invitació per participar en el procediment ni en el moment de l'adjudicació del contracte, havia presentat la comunicació prèvia exigible per a la recollida i el transport de tots els tipus de residus objecte del contracte,⁴ ni tampoc disposava de l'autorització de gestor en relació amb diversos residus,⁵ motiu pel qual s'ha de considerar que l'adjudicació del contracte no s'ajusta a dret, atès que s'ha incomplert el que disposa l'apartat 2 de l'article 54 del TRLCSP.

⁴ L'empresa no havia presentat la comunicació prèvia en relació amb els residus amb codi LER següents: 20.01.21*, 20.01.33*, 20.01.34, 15.01.10*, 16.05.04*, 16.05.05, 16.05.06*, 09.01.01*, 09.01.02*, 09.01.03*, 09.01.04*, 09.01.05*, 09.01.08, 13.01.09*, 13.01.10*, 13.02.04*, 13.02.05*, 13.03.06*, 13.03.07*, 15.02.02*, 06.02.01*, 06.02.04*, 20.01.13*, 20.01.27*, 20.01.28, 20.01.29*, 20.01.30, 08.01.11*, 08.01.12, 06.04.04*, 17.04.03, 20.01.35*, 20.01.36, 16.02.11*, 16.02.13*, 08.03.17*, 08.03.18 i 16.06.01*.

⁵ L'empresa no disposava d'autorització com a gestor en relació amb els residus amb codi LER següents: 16.05.05, 09.01.07, 09.01.08, 13.01.09*, 13.01.10*, 13.03.06*, 13.03.07*, 20.01.13*, 20.01.27*, 20.01.28, 20.01.29*, 20.01.30, 08.01.12 i 08.03.18.



Atès tot això, la Junta Consultiva va concedir un tràmit d'audiència al recurrent, Adalmo, SL, i a l'empresa adjudicatària del contracte, ABH Medio Ambiente, SL, en virtut de l'apartat 3 de l'article 113 de la Llei 30/1992, perquè formulassin les al·legacions que considerassin oportunes en relació amb aquestes qüestions, en concret, sobre la proposta d'anul·lar la Resolució del director gerent de l'Hospital Universitari Son Espases per la qual s'adjudica el contracte de serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme, perquè no s'ajusta a dret, ateses, d'una banda, la manca de negociació dels termes del contracte amb el candidat que va presentar una oferta, i, d'altra, la manca d'habilitació empresarial o professional de l'empresa adjudicatària del contracte. I tot això, a més de la causa d'invalidesa ja esmentada en relació amb el nombre mínim d'empreses que s'havia de convidar.

En l'escrit d'al·legacions que ha presentat Adalmo, SL, durant el tràmit d'audiència, manifesta la seva conformitat amb la proposta d'anul·lació de l'adjudicació del contracte, però indica novament que Adalmo, SL, disposa dels permisos adequats per executar el contracte. A més, reitera la sol·licitud de suspensió de l'adjudicació del contracte, la qual, com s'ha dit abans, ja s'ha produït per aplicació de les normes que regulen la suspensió dels actes administratius.

En definitiva, de l'anàlisi de la documentació que consta en l'expedient i dels informes emesos per la Direcció General de Medi Natural, Educació Ambiental i Canvi Climàtic, resulta que la Resolució per la qual s'adjudica el contracte de serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme, no s'ajusta a dret, atès que no s'han sol·licitat ofertes a un mínim de tres empreses capacitades i habilitades per executar el contracte, s'ha omès el tràmit corresponent a la negociació dels termes del contracte, que és propi del procediment negociat sense publicitat, i s'ha adjudicat el contracte a una empresa que no disposava de les habilitacions necessàries per dur-lo a terme.

8. L'article 31 del TRLCSP disposa que:

A més dels casos en què la invalidesa derivi de la il·legalitat de les seves clàusules, els contractes de les administracions públiques i els contractes subjectes a regulació harmonitzada, inclosos els contractes subvencionats a què es refereix l'article 17, són invàlids quan ho sigui algun dels seus actes preparatoris o el d'adjudicació, perquè hi concorre alguna de les



causes de dret administratiu o de dret civil a què es refereixen els articles següents.

Després d'enumerar les causes de nul·litat en l'article 32, l'article 33 disposa que:

Són causes d'anul·labilitat de dret administratiu les altres infraccions de l'ordenament jurídic i, especialment, les de les regles contingudes en aquesta Llei, de conformitat amb l'article 63 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre.

En conseqüència, la Resolució per la qual s'adjudica el contracte de serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme incorre en causa d'anul·labilitat, atès que s'ha dictat obviant dos tràmits específics en els procediments negociats, com són la consulta a tres empreses capacitades per a la realització de l'objecte del contracte i la negociació amb els candidats i, a més, el contracte s'ha adjudicat a una empresa que no estava habilitada legalment per executar-lo. Per tant, aquesta Resolució està afectada per diverses causes d'invalidesa.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Estimar parcialment el recurs especial en matèria de contractació interposat per Adalmo, SL, contra la Resolució del director gerent de l'Hospital Universitari Son Espases per la qual s'adjudica el contracte de serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme, perquè no s'han sol·licitat ofertes a almenys tres empreses capacitades per executar el contracte.
2. Anul·lar la Resolució del director gerent de l'Hospital Universitari Son Espases per la qual s'adjudica el contracte de serveis de recollida, tractament i eliminació de residus sanitaris i perillosos generats a l'Hospital Son Dureta, l'Hospital Verge de la Salut i l'ambulatori del Carme, perquè no s'ajusta a dret, atès que, a més de no haver convidat el nombre mínim d'empreses legalment exigint, no s'ha duit a terme la negociació dels termes del contracte i el contracte s'ha adjudicat a una empresa que no disposava de les habilitacions necessàries per executar el contracte.



3. Ordenar retrotreure les actuacions administratives al moment immediatament anterior al de la sol·licitud d'ofertes a les empreses capacitades per executar el contracte, una vegada concretades les habilitacions necessàries per executar-lo.
4. Notificar aquest Acord a les persones interessades i al director gerent de l'Hospital Universitari Son Espases.

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.