



G CONSELLERIA
O ECONOMIA, HISENDA
I I INNOVACIÓ
B JUNTA CONSULTIVA
/ CONTRACTACIÓ
ADMINISTRATIVA

Exp. Junta Consultiva: RES 21/2023

Resolució del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: Servei per a la direcció d'obres i coordinació de seguretat i salut de l'execució de vuit instal·lacions fotovoltaiques d'autoconsum a les illes de Mallorca i de Menorca.

Òrgan de contractació: Institut Balear de l'Energia

Recurrent: Xavier Genestar Marquès

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 28 de setembre de 2023

Atès el recurs especial en matèria de contractació interposat per Xavier Genestar Marquès, contra la Resolució de 12 de juny de 2023, d'adjudicació del contracte de serveis per a la direcció d'obres i coordinació de seguretat i salut de l'execució de vuit instal·lacions fotovoltaiques d'autoconsum a les illes de Mallorca i de Menorca, la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, en sessió 28 de setembre de 2023 ha adoptat l'Acord següent:

Fets

1. El 10 de febrer de 2023, l'òrgan de contractació va aprovar l'expedient de contractació, el plec de clàusules administratives particulars (PCAP) i de prescripcions tècniques (PPT) per a la contractació d'un servei de direcció d'obres i coordinació de seguretat i salut de l'execució de vuit instal·lacions fotovoltaiques d'autoconsum a les illes de Mallorca (lot 1) i de Menorca (lot 2).

D'acord amb el PCAP la licitació s'havia de dur a terme pel procediment obert simplificat i els criteris d'adjudicació eren els següents:

- oferta econòmica (45 punts)
- experiència professional (55 punts) del director d'obra

2. El 17 d'abril es va reunir la primera sessió de la Mesa de contractació. Segons el que consta a l'acta, en relació amb el lot de 2 (Menorca), l'adjudicació del qual és la que s'impugna, es desprèn, en resum, que les empreses presentades a aquest lot varen ser dues: Intelligent Real Solutions, SL i Javier Genestar Marqués.

Una vegada avaluades les ofertes, la Mesa va deixar constància de les puntuacions següents:

— Intelligent Real Solutions, SL:

— Oferta econòmica: 13.900,00 euros (sin IVA) - 37,40 puntos
— Oferta tècnica-experiència: 55 obras adicionales - 55 puntos
Total: 92,40 puntos

— Javier Genestar Marqués va obtenir les puntuacions següents:

— Oferta econòmica: 11.198,00 euros (sin IVA) - 45,00 puntos
— Oferta tècnica: 3 obras adicionales - 3 puntos
Total: 48,00 puntos

D'aquesta manera, la Mesa va proposar a l'òrgan de contractació l'adjudicació del contracte (lot 2) a Intelligent Real Solutions, SL, perquè era l'oferta econòmicament més avantatjosa i es va requerir a l'empresa la presentació de la documentació prèvia a l'adjudicació.

3. El 12 de juny de 2023, Intelligent Real Solutions, SL, va presentar la documentació prèvia a l'adjudicació, la qual va comprovar la Mesa de contractació. Respecte del lot 2, i concretament en relació amb els motius del recurs del senyor Genestar, de l'acta de la Mesa resulta d'interès el següent:

El licitador Intelligent Real Solutions, S.L ha presentado la siguiente documentación:

Ha acreditado los trabajos realizados mediante certificados de la empresa y del director de obra encargado de la ejecución del contrato, así como su titulación.

Acreditación de criterios de valoración:

El licitador había manifestado en su oferta un número de 55 obras dirigidas adicionales al mínimo exigido (55 puntos), no obstante, únicamente ha aportado 25 certificados, de los cuales seis no pueden ser tenidos en cuenta ya que no se identifica en ellos el nombre del director de obra, razón por la cual, de los 19 restantes únicamente pueden contabilizar 14 obras adicionales (14 puntos) al mínimo exigido que opera como requisito (5), por lo que debe procederse a valorar nuevamente su oferta.

En consecuencia, se califica favorablemente la documentación presentada por Intelligent Real Solutions, S.L, excepto la referente a los criterios de valoración (experiencia), razón por la cual debe repuntarse nuevamente su oferta ya que en dicho criterio, en vez de 55 puntos debe puntuarse con 14 puntos en ambos lotes.

Para el lote 2:

Intelligent Real Solutions, S.L:

- Oferta económica: 13.900,00 euros (sin IVA) - 37,40 puntos
- Oferta técnica-experiencia: 14 obras adicionales - 14 puntos
- *Total: 51,40 puntos

JAVIER GENESTAR MARQUÉS:

- Oferta económica: 11.198,00 euros (sin IVA) - 45,00 puntos
- Oferta técnica: 3 obras adicionales - 3 puntos
- *Total: 48,00 puntos

Tras la expuesto, y teniendo en cuenta que no altera el orden de prelación de ambos lotes, la Mesa de Contratación acuerda por unanimidad lo siguiente:

PRIMERO. - Se acuerda valorar de nuevo la puntuación al licitador Intelligent Real Solutions, S.L, en relación con el criterio de valoración que puntúa la experiencia del director de obra encargado de la prestación ya que, de acuerdo con la documentación aportada justificativa de dicho extremo, el licitador, en vez de sumar 55 puntos únicamente ha justificado 14 proyectos adicionales (14 puntos) en los lotes 1 y 2, por lo que el orden de prelación y puntuación de ambos lotes queda de la siguiente manera:

Lote 2:

1. Intelligent Real Solutions, S.L 51,40 puntos
2. JAVIER GENESTAR MARQUÉS 48 puntos

SEGUNDO. - Confirmar al licitador Intelligent Real Solutions, S.L como adjudicatario de los lotes 1 y 2 y, en consecuencia, continuar el expediente de contratación de acuerdo con el procedimiento previsto.

4. El 12 de juny de 2023 l'òrgan de contractació va dictar la Resolució d'adjudicació del contracte.

No consta a l'expedient la data de notificació de la Resolució al recurrent.

5. El 13 de juny de 2023, el senyor Xavier Genestar Marquès va sol·licitar accedir als certificats d'execució com a director d'obra de l'adjudicatària del contracte. El 15 de juny de 2023, l'Institut Balear de l'Energia li va remetre aquesta documentació.
6. El 15 de juny de 2023, l'òrgan de contractació i l'empresa Intelligent Real Solutions, SL, varen formalitzar el contracte corresponent al lot 2.
7. L'11 de juliol de 2023, Xavier Genestar Marqués, va interposar un recurs especial en matèria de contractació contra la Resolució, de 12 de juny de 2023, per la qual s'adjudica el Lot 2 del contracte 1-2023 pels motius següents:

- Al·legació única. El recurrent al·lega que, entre els certificats presentats per l'adjudicatari, n'hi ha que es refereixen a obres o instal·lacions

fotovoltaïques d'una potència inferior a 10 kW i que el Reial decret 842/2002, de 2 d'agost, pel qual s'aprova el Reglament electrotècnic per a baixa tensió, estableix que les instal·lacions per sota d'aquesta potència no requereixen PROJECTE i, a conseqüència, en no requerir projecte tampoc resulta preceptiva la direcció d'obra, per la qual cosa no es poden tenir en compte els certificats relatius a instal·lacions de menys de 10 kW, ja que no resulta preceptiu el projecte i direcció d'obra. Sol·licita que no s'acceptin aquests certificats respecte de l'adjudicatari, que torni a valorar-se'n la puntuació, que es deixi sense efecte la Resolució recorreguda i que es torni a dictar una nova adjudicant-li al recurrent el lot 2 del contracte 1-2023.

Amb aquest argument sol·licita la revocació de la resolució impugnada i la suspensió d'execució de la Resolució d'adjudicació, la qual basa en condicions econòmiques.

També sol·licita, com a mesura cautelar, la suspensió de l'execució del contracte.

8. En data 4 d'agost de 2023 es va notificar al recurrent la resolució de la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa per la qual es desestima la sol·licitud de suspensió de l'execució del contracte referit.
9. L'òrgan de contractació, en compliment 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, ha tramès l'expedient de contractació, juntament amb un informe de la Unitat Administrativa de Contractació, que s'oposa al recurs interposat.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és la resolució d'adjudicació d'un contracte de serveis de l'Institut Balear de l'Energia, que té caràcter d'Administració pública.
2. 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) regula el recurs especial en matèria de contractació, en el sentit següent:

1. 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.

Es tracta, per tant, d'un recurs especial que substitueix, en matèria de contractació, al recurs de reposició i es pot interposar en els casos en què sigui procedent, això és, contra els actes que dictin els òrgans de contractació que



tenguin la consideració d'Administració pública, que posin fi a la via administrativa, excepte quan siguin actes susceptibles del recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 44 de l'LCSP.

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.

3. Xavier Genestar Marqués es troba legitimat per interposar el recurs especial en matèria de contractació atès que es va presentar a la licitació; l'ha interposat mitjançant un representant acreditat, i dins el termini adequat d'un mes.
4. El termini per interposar el recurs especial de l'article 66 de l'LRJ-CAIB, d'acord amb l'article 122 de l'LPACAP, és d'un mes des de la notificació de l'acte impugnat.

En aquest cas el recurs s'ha interposat dins del termini establert.

5. En relació amb les al·legacions concretes del recurrent, cal dir el següent:

L'únic punt de controvèrsia del recurs se centra exclusivament en considerar que no poden ser tinguts en compte els certificats relatius a instal·lacions de menys de 10 kW, ja que no resulta preceptiu el projecte i direcció d'obra.

El recurrent al·lega que, entre els certificats presentats per l'adjudicatari, n'hi ha que es refereixen a obres o instal·lacions fotovoltaiques d'una potència inferior a 10 kW i que el Reial decret 842/2002, de 2 d'agost, estableix que les instal·lacions per sota d'aquesta potència no requereixen PROJECTE i, en conseqüència, en no requerir projecte, tampoc resulta preceptiva la direcció d'obra, per la qual cosa no poden ser tinguts en compte els certificats relatius a instal·lacions de menys de 10 kW, ja que no resulta preceptiu el projecte i la direcció d'obra. Sol·licita que no s'acceptin aquests certificats respecte de l'adjudicatari, que torni a valorar-se'n la puntuació, que es deixi sense efecte la Resolució recorreguda i que es torni a dictar una nova adjudicant-li al recurrent el lot 2 del contracte 1-2023.

Contestació a l'única al·legació.

En primer lloc, cal fer referència al quadre de criteris d'adjudicació del contracte del Plec de Clàusules Administratives Particulars.

El punt 2 de la lletra B, referida a la forma d'avaluar les proposicions, se centra en la valoració de l'experiència professional del personal responsable del contracte. En concret, disposa:

2.- Experiencia profesional del personal responsable del contrato

Este criterio se valorará teniendo en cuenta las prestaciones realizadas por el Director de Obra durante los últimos 5 años de dirección de obras.

1 punto por cada proyecto adicional (al mínimo exigido, que son cinco) de dirección de obra en instalaciones fotovoltaicas en modalidad de autoconsumo, del que haya sido Director de Obra (máximo 55 puntos).

El licitador propuesto como adjudicatario, deberá acreditar la experiencia profesional del director de obra mediante certificados expedidos por el órgano competente, cuando el destinatario sea una entidad del sector público; y mediante un certificado de buena ejecución o declaración del empresario o persona física contratante, cuando el destinatario sea un sujeto privado.

Per tant, l'experiència que es valora com a criteri conté els següents requisits:

- Experiència de director d'obra.
- En instal·lacions fotovoltaïques d'autoconsum (sense establir un límit de potència).
- Prestació realitzada durant els darrers cinc anys.
- Acreditació mitjançant certificats expedits per l' Administració o promotor privat.

D'acord amb la resolució d'adjudicació, en data 12 de juny de 2023, la Mesa de contractació es reuneix per tal de valorar la documentació administrativa presentada pel licitador proposat com a adjudicatari dels lots 1 i 2. En aquesta sessió, una vegada revisada la documentació presentada, en relació amb *Intelligent Real Solutions, SL*, la qual presentava oferta als lots 1 i 2, la Mesa constata que:

El licitador había manifestado en su oferta un número de 55 obras dirigidas adicionales al mínimo exigido (55 puntos), no obstante, únicamente ha aportado 25 certificados, de los cuales seis no pueden ser tenidos en cuenta ya que no se identifica en ellos el nombre del director de obra, razón por la cual, de los 19 restantes únicamente pueden contabilizar 14 obras adicionales (14 puntos) al mínimo exigido que opera como requisito (5), por lo que debe procederse a valorar nuevamente su oferta.

En conseqüència, s'efectua una nova revaloració i el lot queda de la manera següent:

Lot 2:

Intelligent Real Solutions, S.L..... 51,40 punts

JAVIER GENESTAR MARQUÉS..... 48,00 punts.

La Mesa només va valorar la documentació presentada i justificada d'acord amb el que exigien els plecs, tenint en compte que no es va establir un mínim de potència en les instal·lacions acreditades.

Segons l'informe jurídic relatiu al recurs especial, de 20 de juliol de 2023, emès pel cap del Servei Administratiu, s'ha esmentat que:

Cabe concluir que la adjudicación se realizó correctamente respetando en todo momento lo previsto en los pliegos sin que exista una contradicción entre ellos y la documentación presentada por el adjudicatario y la valoración que realizó la mesa en todo el proceso. Es decir, no es admisible en modo alguno el argumento del recurrente cuando solicita que no se tengan por válidos dichos certificados (los que se refieren a instalaciones inferiores a 10kW) ya que tanto el adjudicatario como la mesa a la hora de valorar la documentación, lo hicieron con estricta aplicación de los criterios previstos en el PCAP y que están obligados a respetar.

Qüestió distinta i que no pretén resoldre aquesta resolució, és si els criteris prevists en el PCAP haurien hagut d'especificar un mínim de potència d'acord amb el que manifesta en el seu recurs, és a dir, que l'experiència hauria hagut de ser valorada en relació amb les instal·lacions de més de 10 kW (que és la potència a partir de la qual resulta necessari redactar un projecte d'execució).

Així com manifesta l'informe jurídic, si bé és cert que a partir de 10 kW resulta preceptiu el projecte corresponent i, en conseqüència, també és obligatori nomenar un director d'obra, res impedeix que hi pugui haver un director d'obra per a instal·lacions de menor potència, ja que aquesta figura no és exclusiva de les instal·lacions superiors a 10 kW. De fet, entre les tasques del director d'obra es troba la d'assegurar la correcta execució de la instal·lació, hi hagi o no projecte, independentment de la seva potència, així com assegurar l'execució d'acord amb la normativa vigent.

Per aquest motiu, hi ha administracions que requereixen aquesta figura inclús per a instal·lacions inferiors a 10 kW.

Malgrat el recurs s'interposa contra l'adjudicació i no contra els plecs, podem recordar que l'apartat primer de l'article 139 de la LCSP, disposa que:

Las proposiciones de los interesados deberán ajustarse a los pliegos y documentación que rigen la licitación, y su presentación supone la aceptación incondicionada por el empresario del contenido de la totalidad de sus cláusulas o condiciones.

Comprovada la documentació de l'expedient, cal tenir en compte que en el punt 2 de la lletra B del quadre de criteris d'adjudicació del contracte del PCAP, en cap moment estableix un límit de potència en les instal·lacions fotovoltaïques com a requisit en l'experiència del director d'obra. Això, com esmenta l'informe del cap

del Servei Administratiu, permet que aquests professionals també acreditin la seva experiència en instal·lacions inferiors a 10 kW. En conclusió, res no impedeix que puguin justificar la seva experiència i, per tant, l'òrgan de contractació ho valori conforme als criteris prevists als plecs.

En aquest sentit, l'al·legació única s'ha de desestimar.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Desestimar el recurs especial en matèria de contractació interposat per Xavier Genestar Marqués contra la Resolució d'adjudicació del lot 2 (Menorca) del contracte de serveis per a la direcció d'obres i coordinació de seguretat i salut de l'execució de vuit instal·lacions fotovoltaiques d'autoconsum a les illes de Mallorca i de Menorca, de l'Institut Balear de l'Energia.
2. Notificar aquesta Resolució a les persones interessades i a l'òrgan de contractació.

Interposició de recursos

Contra aquesta Resolució —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.

La secretària de la Junta Consultiva
de Contractació Administrativa

Cristina Bou Barceló

(Signat per suplència, d'acord amb l'art. 13
del Reglament d'organització i funcionament
de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa
(BOIB núm. 133, de 25 d'octubre de 1997)