



Exp. Junta Consultiva: RES 6/2020

Resolució del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: contracte de serveis d'assistència tècnica i consultoria en l'àmbit de transport sanitari aeri a les Illes Balears (SSCC PAS 92/2020)

Servei de Salut de les Illes Balears

Recurrent: Col·legi Oficial d'Enginyers Aeronàutics de España

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 28 de juliol de 2020

Atès el recurs especial en matèria de contractació interposat pel Col·legi Oficial d'Enginyers Aeronàutics, contra els plecs que regeixen la licitació del contracte de serveis d'assistència tècnica i consultoria en l'àmbit de transport sanitari aeri a les Illes Balears (SSCC PAS 92/2020), la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, en sessió de 28 de juliol de 2020, ha adoptat el següent Acord:

Fets

1. El 21 de febrer de 2020, el Servei de Salut de les Illes Balears va publicar en la Plataforma de Contractació del Sector Públic la licitació del contracte de serveis d'assistència tècnica i consultoria en l'àmbit de transport sanitari aeri a les Illes Balears, depenent de la Gerència d'Atenció d'Urgències del 061, per procediment obert simplificat i tramitació ordinària, el valor estimat de la qual és de 100.00,00 euros. El termini de presentació de proposicions va finalitzar el dia 9 de març de 2020.

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. El 15 de juny de 2020, el representant de la entitat recurrent va interposar davant el l'òrgan de contractació un recurs d'alçada contra els plecs que regeixen la contractació. Aquest recurs es va rebre en la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 21 de juliol de 2020.

La recurrent fonamenta el recurs en el fet que els requisits dels mitjans humans exigits en els plecs de clàusules administratives i de prescripcions tècniques vulneren els principis d'igualtat, transparència i lliure competència.

Així mateix, la recurrent sol·licita la suspensió del procediment d'adjudicació, ja que entén que procedeix suspendre la licitació fins que es resolgui el recurs especial en matèria de contractació.

Fonaments de dret

1. L'article 115.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, estableix que:

L'error o l'absència de la qualificació del recurs per part del recurrent no és obstacle per tramitar-lo, sempre que es dedueixi el seu caràcter vertader.

En aquest cas queda clar que el recurs interposat és 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.

Els actes objecte de recurs són els plecs de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques d'un contracte de serveis no subjecte a regulació harmonitzada, tramitat pel Servei de Salut de les Illes Balears, 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 44 de la LCSP, es pot interposar en contra 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, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, 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, 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.

2. El recurs es fonamenta en el fet que els plecs de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques d'aquest contracte, que exigeixen que la prestació s'executi per una persona amb llicència de pilot comercial d'helicòpters, vulneren els principis d'igualtat, transparència i lliure competència i lesionen els interessos dels enginyers aeronàutics, atès que també estan capacitats per executar el contracte.

Per tot això, el recurrent sol·licita que s'anul·lin parcialment els plecs del contracte i que s'inclouï en els plecs la possibilitat que els enginyers aeronàutics i els graduats en enginyeria aeroespacial hi puguin participar, i que es modifiquin els criteris de valoració continguts en el plec de clàusules administratives.

A més, sol·licita la suspensió del procediment de licitació, atesos els danys i perjudicis de difícil reparació que es podrien ocasionar als enginyers aeronàutics.

3. De conformitat amb l'article 66 de la Llei 3/2003, el règim jurídic aplicable a aquest recurs especial en matèria de contractació és el règim previst en la legislació bàsica per al recurs de reposició, és a dir, el règim que preveu la Llei 39/2015. Per tant, el termini per interposar el recurs especial en matèria de contractació és el que preveu l'apartat 1 de l'article 124 per al recurs de reposició, és a dir, d'un mes si l'acte és exprés, com en aquest cas.

Quant al còmput dels terminis, l'apartat 4 de l'article 30 disposa que:

Si el termini es fixa en mesos o anys, aquests es computen a partir de l'endemà d'aquell en què tingui lloc la notificació o publicació de l'acte de què es tracti, o des del següent a aquell en què es produeixi l'estimació o la desestimació per silenci administratiu. El termini conclou el mateix dia en què es va produir la notificació, la publicació o el silenci administratiu el mes o l'any de venciment. Si el mes de venciment no hi ha un dia equivalent a aquell en què comença el còmput, s'entén que el termini expira l'últim dia del mes.

La determinació del dies a quo del còmput del termini per interposar un recurs contra l'anunci de licitació i els plecs d'un contracte és una qüestió que ha estat tractada per diversos òrgans administratius de resolució de recursos i òrgans jurisdiccionals, com ara el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals en la Resolució 11/2014, de 10 de gener, i l'Audiència Nacional en la Sentència de 13 d'octubre de 2013. La doctrina d'aquests òrgans s'ha recollit en l'article 19 del Reglament dels procediments especials de revisió de decisions en matèria contractual i

d'organització del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals, aprovat pel Reial decret 814/2015, d'11 de setembre, que estableix:

Quan el recurs s'interposi contra el contingut dels plecs i els altres documents contractuals, el còmput s'ha d'iniciar a partir de l'endemà del dia en què s'hagi publicat en forma legal la convocatòria de la licitació, si en aquesta s'ha fet constar la publicació dels plecs en la Plataforma de Contractació del Sector Públic o el lloc i la manera d'accedir directament al seu contingut.

En cas contrari, el còmput ha de començar a partir de l'endemà del dia en què aquests s'hagin rebut o posat a disposició dels interessats per al seu coneixement. En aquest últim cas, quan els documents esmentats s'hagin posat a disposició dels interessats només per mitjans electrònics, el termini per recórrer es comença a computar a partir de la data en què conclogui el de presentació de les proposicions, llevat que hi hagi constància que es van conèixer amb anterioritat a la data esmentada. Quan no s'hagin posat a disposició dels interessats per mitjans electrònics el termini comença a comptar de l'endemà del dia en què s'hagin lliurat al recurrent.

[...]

En el cas que ens ocupa, la licitació es va publicar a la Plataforma de Contractació el 21 de febrer de 2020. Aquest mateix dia es varen publicar el plec de clàusules administratives particulars i el plec de prescripcions tècniques que havien de regir el contracte.

Per tant, el dia inicial del còmput per interposar el recurs és l'endemà del dia en què es varen publicar l'anunci i els plecs que havien de regir el contracte, és a dir, el 22 de febrer, i, en conseqüència, el termini per interposar el recurs finalitzava el 21 de març de 2020.

4. A conseqüència de l'estat d'alarma decretat per la crisi de la COVID-19, el Reial decret 463/2020 pel qual es va declarar l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada pel COVID-19, modificat pel Reial decret 465/2020, va establir determinades mesures extraordinàries relatives als termes i terminis processals i administratius, a les quals es van sumar les establertes mitjançant el Reial decret llei 11/2020, de 31 de març, pel qual s'adopten mesures urgents complementàries en l'àmbit social i econòmic per a fer front al COVID-19.

En l'apartat 1 de la Disposició addicional tercera (en endavant, DA 3^a) del Reial Decret 463/2020, va establir que es suspénien termes i s'interrompien els terminis per a la tramitació dels procediments de les entitats del sector públic. El còmput dels terminis s'hauria de reprendre en el moment en què perdés vigència el reial decret o, en el seu cas, les pròrrogues d'aquest.

Per tant, en el cas que ens ocupa, el termini per interposar el recurs especial en matèria de contractació contra els plecs de clàusules de l'expedient tramitat pel Servei de Salut de les Illes Balears va quedar suspès el dia 14 de març.

5. D'altra banda, l'apartat 4 de la DA 3ª del Reial Decret 463/2020 esmentat, també estableix que, sense perjudici del que es disposava en els apartats anteriors, des de l'entrada en vigor del reial decret, les entitats del sector públic podrien acordar, motivadament, la continuació d'aquells procediments administratius referits a situacions estretament vinculades als fets justificatius de l'estat d'alarma, o que siguin indispensables per a la protecció de l'interès general o per al funcionament bàsic dels serveis.

En el mateix sentit, l'article 9 de Decret llei 4/2020, de 20 de març, pel qual s'estableixen mesures urgents en matèria de contractació, convenis, concerts educatius i subvencions, serveis socials, medi ambient, procediments administratius i pressupostos per a fer front a l'impacte econòmic i social del COVID-19, indica que en el marc del que s'estableix en la DA 3ª del Reial decret 463/2020, correspon als consellers i les conselleres del Govern de les Illes Balears i a les persones titulars de la presidència o de l'òrgan unipersonal equivalent dels ens del sector públic instrumental autònom acordar, en l'àmbit de les seves competències, mitjançant resolució motivada, la continuació o fins i tot l'inici dels procediments administratius que siguin indispensables per a la protecció de l'interès general o per al funcionament bàsic dels serveis.

En base en això, el 7 d'abril de 2020, el director general del Servei de Salut de les Illes Balears va resoldre continuar la tramitació de l'expedient de contractació de referència per considerar que es tractava d'una prestació indispensable per al funcionament bàsic dels serveis sanitaris.

Aquesta resolució es va publicar a la Plataforma de Contractació del Sector Públic el dia 14 d'abril.

6. En el marc de la normativa dictada a conseqüència de la situació derivada de l'estat d'alarma, el Reial Decret 11/2020, de 31 de març, en l'apartat 1 de la Disposició addicional octava (en endavant, DA8ª), s'estableix el següent:

El còmput del termini per a interposar recursos en via administrativa o per a instar qualssevol altres procediments d'impugnació, reclamació, conciliació, mediació i arbitratge que els substitueixin d'acord amb el que es preveu en les Lleis, en qualsevol procediment del qual puguin derivar-se efectes desfavorables o de gravamen per a

l'interessat, es computarà des del dia hàbil següent a la data de finalització de la declaració de l'estat d'alarma, amb independència del temps que hagués transcorregut des de la notificació de l'actuació administrativa objecte de recurs o impugnació amb anterioritat a la declaració de l'estat d'alarma. L'anterior s'entén sense perjudici de l'eficàcia i executivitat de l'acte administratiu objecte de recurs o impugnació.

No obstant això, en l'apartat 3 de la mateixa DA 8ª, també estableix que:

Aquells procediments de contractació la continuació dels quals hagi estat acordada per les entitats del sector públic de conformitat amb el que es preveu en l'apartat 4 de la disposició addicional tercera del Reial decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada pel COVID-19, seran susceptibles de recurs especial en els termes establerts en la pròpia Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, sense que el procediment de recurs es pugui considerar suspès a l'empara del que es disposa en l'apartat primer de la citada disposició addicional tercera.

En cap cas resultarà d'aplicació el que es preveu en l'apartat 1 d'aquesta disposició addicional a aquells procediments de contractació la continuació de la qual hagi estat acordada per les entitats del sector públic de conformitat amb el que es preveu en l'apartat 4 de la disposició addicional tercera del Reial decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada pel COVID 19, per la qual cosa els terminis del recurs especial prevists en la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic es continuaran computant en els termes establerts en aquesta Llei.

7. Els recursos administratius són instruments que ens permeten reaccionar enfront d'una decisió de l'Administració que ens perjudiqui, sense acudir als Jutjats o als Tribunals de la jurisdicció contenciosa administrativa.

Dins dels recursos administratius, cal distingir, d'una banda, els recursos considerats "ordinaris", que són els que regula la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques (recurs d'alçada i recurs de reposició), i d'altra, els recursos "especials", són aquells que estan prevists en normes específiques que regulen una matèria concreta, i que procedeixen, únicament, en els casos previstos en aquesta norma.

Un exemple d'aquest tipus de recurs "especial" és el recurs especial en matèria de contractació regulat en els articles 44 i següents de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic.

No obstant, en l'àmbit de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, coexisteixen, en matèria de contractació, dos recursos

especials, d'una banda, el regulat en els articles 44 i següents de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic i d'altra, el previst en l'article 66 de Llei 3/2003, de 26 de març, de Règim Jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

El recurs especial en matèria de contractació autonòmic de l'article 66, es correspon amb el previst en l'article 112.2 de la Llei 39/2015, de Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques i en l'article 59 de la referida llei autonòmica, que 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.

La resolució del recurs especial en matèria de contractació de l'article 66 de Llei 3/2003 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.

Es tracta, per tant, d'un recurs que no es pot considerar un recurs ordinari, sinó especial, que ve a substituir al 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, tret que es tracti d'un acte inclòs en l'article 44 de la LCSP, i sempre que l'ens afectat tenguí la consideració d'administració pública.

8. Atès que el recurs especial en matèria de contractació autonòmic no és un recurs ordinari, i que l'òrgan competent va acordar la continuació del procediment de contractació de referència, s'ha d'afirmar que l'apartat 1 de DA 8ª del Reial Decret 11/2020, no resulta d'aplicació en el còmput del termini per interposar el recurs; en aquest cas, s'ha d'aplicar el que estableix l'apartat 3 de la referida DA 8ª.

Així, el termini d'un mes per interposar el recurs especial en matèria de contractació contra els plecs reguladors del contracte, que va començar el dia 22 de febrer, es va suspendre el 14 de març, quan havien transcorregut 21 dies, i el còmput es va reprendre el 14 d'abril, quan l'òrgan de

contractació va publicar a la Plataforma de Contractació del Sector Públic la Resolució per continuar el procediment. Per tot això, el darrer dia per interposar el recurs era el 23 d'abril de 2020.

9. Atès tot l'anterior, el recurs especial en matèria de contractació s'ha d'inadmetre, perquè es va presentar extemporàniament, sense necessitat de fer cap pronunciament sobre la sol·licitud de suspensió plantejada en l'escrit de recurs.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Inadmetre el recurs que ha interposat el Col·legi Oficial d'Enginyers Aeronàutics d'Espanya contra els plecs de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques del contracte de contracte de serveis d'assistència tècnica i consultoria en l'àmbit de transport sanitari aeri a les Illes Balears, perquè va ser interposat extemporàniament.
2. Notificar aquest Acord a les persones interessades 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 rebí 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.