

Barcelona, 12 de gener de 2022

Resolució núm.: 8/2022 (recurs N-2021-0509)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per A.M.S.M, en nom i representació de l'ASSOCIACIÓ CATALANA D'EMPRESES D'INSTAL·LACIONS I MANTENIMENT, contra els plecs que han de regir la licitació de la contractació de les obres i instal·lacions de la segona fase d'ampliació de l'Hospital del Mar, edifici B2 del CONSORCI MAR PARC DE SALUT DE BARCELONA, que tramita aquesta entitat (expedient 451/2021-O-PORH), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. En data 12 de novembre de 2021, l'ASSOCIACIÓ CATALANA D'EMPRESES D'INSTAL·LACIONS I MANTENIMENT (en endavant, ACEIM) va presentar al registre assignat al Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (des d'ara, el Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra els plecs que han de regir la licitació de referència, publicada el 22 d'octubre de 2021 en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) S206 i, juntament amb els plecs i la documentació contractual, en el perfil de contractant del CONSORCI MAR PARC DE SALUT DE BARCELONA (en endavant, CMPSB o òrgan de contractació) allotjat a la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat.

En dates 8 i 12 de novembre de 2021 es va publicar en el perfil de contractant i el DOUE, respectivament, una esmena de l'anunci de licitació amb motiu de la publicació d'una resolució de correcció d'errades de la classificació empresarial.

En síntesi, el recurs es fonamenta en la infracció del principi general de divisió del contracte en lots establert a l'article 99.3 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP), en licitar-se el contracte sense lotització, amb una justificació que en discrepa i un efecte dissuasiu per a la concurrència de petites i mitjanes empreses.

Per tot això, l'entitat recurrent sol·licita, prèvia la suspensió cautelar de la licitació, l'anul·lació dels plecs impugnats i la retroacció de les actuacions al moment immediatament anterior a la comissió de les infraccions determinants de la nul·litat.

SEGON. Rebut efectivament el recurs el 15 de novembre de 2021, en aquesta data la Secretaria Tècnica del Tribunal va comunicar-lo al CMPSB i va sol·licitar-li la remissió de l'expedient de contractació i de l'informe corresponent, d'acord amb la normativa d'aplicació.

TERCER. En dates 17 i 23 de novembre de 2021, el CMPSB va trametre l'expedient de contractació i l'informe amb què s'oposa al recurs i en sol·licita la desestimació quant al fons amb l'apreciació de temeritat en la interposició del recurs.

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. Aquest Tribunal resulta competent per conèixer del recurs especial en matèria de contractació, de conformitat amb l'article 46.2 de la LCSP, la disposició addicional quarta de la Llei 7/2011, de 27 de juliol, de mesures fiscals i financeres de la Generalitat de Catalunya, i el Decret 221/2013, de 3 de setembre, pel qual es regula el Tribunal i s'aprova la seva organització i el seu funcionament.

SEGON. La licitació es tramita per un poder adjudicador, el plec de clàusules administratives particulars qualifica el contracte d'obres i el seu valor estimat és de 72.376.309,86 euros.

D'acord amb aquestes dades, el contracte impugnat és susceptible del recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb l'article 44.1 a) de la LCSP.

TERCER. El recurs es dirigeix contra els plecs que han de regir la licitació, que són un acte objecte del recurs especial en matèria de contractació segons l'article 44.2 a) de la LCSP.

QUART. Mereix una anàlisi més detallada el requisit de la temporalitat del recurs, requisit d'ordre públic que ha de ser observat i comprovat per aquest Tribunal.

En el cas examinat, segons el règim jurídic definit en la clàusula 1.1 del PCAP i atès que es tracta d'un projecte cofinançat per la Unió Europea a través del fons REACT-EU, en aquesta contractació resulta d'aplicació el Reial decret llei 36/2020, de 30 de desembre, pel qual s'aproven mesures urgents per a la modernització de l'administració pública i per a l'execució del Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència (RDL 36/2020) i el Decret llei 5/2021, de 2 de febrer, pel qual s'aproven mesures urgents per a la implementació i gestió dels fons procedents del Mecanisme de Recuperació i Resiliència i del fons REACT-EU per a l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic (DL 5/2021).

Així mateix, la clàusula 1.4 del PCAP, fixa el règim de recursos aplicable en aquesta contractació, indicant que els actes a què es refereix l'article 44 de la LCSP podran ser objecte del recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb el que preveu l'article esmentat, amb les especialitats indicades en l'article 58 del RDL 36/2020.

Dit això, cal ressaltar que una de les especialitats que el legislador ha introduït per als contractes finançats amb fons procedents del Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència, com el present, és l'escurçament del termini general d'interposició del recurs especial establert a l'article 50 de la LCSP i la seva fixació en dies naturals, com a norma específica ex article 30.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC), essent de deu dies naturals, a fi d'agilitzar els terminis d'interposició i pronunciament en el recurs especial, tal com indica l'expositiu XII de l'esmentat RDL 36/2020.

En aquest sentit, l'article 58 a) del RDL 36/2020 disposa (el ressaltat és nostre):

“En los contratos que se vayan a financiar con fondos procedentes del Plan de Recuperación, Transformación y Resiliencia susceptibles de recurso especial en materia de contratación conforme a lo previsto en el artículo 44 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público y siempre que los procedimientos de selección del contratista se hayan tramitado efectivamente de forma electrónica:

a) El órgano de contratación no podrá proceder a la formalización del contrato hasta que hayan transcurrido diez días naturales a partir del día siguiente a la notificación, la resolución de adjudicación del contrato. En este mismo supuesto, el plazo de interposición del recurso especial en materia de contratación, cuando proceda, será de diez días naturales y se computará en la forma establecida en el artículo 50.1 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre. (...)”

Així, tractant-se de la impugnació dels plecs, l'article 50.1 b) de la LCSP estableix que el termini d'interposició del recurs es computa en aquests termes (el subratllat és nostre):

“b) Cuando el recurso se interponga contra el contenido de los pliegos y demás documentos contractuales, el cómputo se iniciará a partir del día siguiente a aquel en que se haya publicado en el perfil de contratante el anuncio de licitación, siempre que en este se haya indicado la forma en que los interesados pueden acceder a ellos. Cuando no se hiciera esta indicación el plazo comenzará a contar a partir del día siguiente a aquel en que se le hayan entregado al interesado los mismos o este haya podido acceder a su contenido a través del perfil de contratante. (...)”

D'acord amb tot això, en el cas examinat, els plecs que s'impugnen van ser posats a disposició de les empreses licitadores a través de la publicació en el perfil de contractant de l'anunci de licitació el dia 22 d'octubre de 2021, coincident amb la data de publicació de la licitació al DOUE als efectes de l'article 135.3 de la LCSP, determinant aquesta data el *dies a quo* del termini d'interposició del recurs, atès que l'esmena publicada el 8 de novembre de 2021 no té afectació en les peticions del recurs.

Així les coses, essent el 2 de novembre de 2021 el *dies ad quem* del termini de deu dies naturals d'interposició del recurs especial en aquest expedient de contractació, d'acord amb la normativa indicada i, addicionalment, en vèncer el termini en dia inhàbil, l'article 30.5 de la LPAC, aplicable també al cas examinat ex article 56.1 i disposició final quarta de la LCSP, es conclou que el recurs presentat per ACEIM el 12 de novembre de 2021 és extemporani.

En conseqüència, conformement amb l'article 55 d) de la LCSP, correspon declarar la inadmissió del recurs especial presentat per ACEIM, qüestió d'ordre públic que fa innecessari entrar a examinar la resta dels requisits d'admissibilitat del recurs i el fons de l'assumpte, que no queden prejudicats.

D'acord amb l'exposat i vistos els preceptes legals d'aplicació, reunit en sessió, aquest Tribunal

ACORDA

1.- Inadmetre, per extemporaneïtat, el recurs especial en matèria de contractació presentat per A.M.S.M, en nom i representació de l'ASSOCIACIÓ CATALANA D'EMPRESSES

D'INSTAL·LACIONS I MANTENIMENT, contra els plecs que han de regir la licitació de la contractació de les obres i instal·lacions de la segona fase d'ampliació de l'Hospital del Mar, edifici B2 del CONSORCI MAR PARC DE SALUT DE BARCELONA, que tramita aquesta entitat (expedient 451/2021-O-PORH).

2.- Declarar que no s'aprecia la concurrència de temeritat o mala fe en la presentació del recurs, per la qual cosa no escau la imposició de la sanció prevista en l'article 58.2 de la LCSP.

3.- Notificar aquesta resolució a totes les parts.

Aquesta resolució posa fi a la via administrativa i és directament executiva sense perjudici que es pugui interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en el termini de dos mesos, a comptar des de l'endemà de la recepció d'aquesta notificació, de conformitat amb el disposat en els articles 10.1 k) i 46.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, i en l'article 59 de la LCSP.

Aprovat per unanimitat dels membres del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic en la sessió de 12 de gener de 2022.

Vist i plau,
per vacant de la Presidència

M. Àngels Alonso Rodríguez
Secretària

M^a Eugenia López Mora
Vocal