



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I RELACIONS
B EXTERIORS
/

Exp. Junta Consultiva: RES 13/2019
Resolució de la sol·licitud de suspensió
Exp. d'origen: contracte d'obres de millora de l'accessibilitat del CEIP Es
Molinar, TM Palma
CONTR 010-2019
Institut Balear d'Infraestructures i Serveis Educatius (IBISEC)
Recurrent: Bonfill Ingeniería, Arquitectura y Paisaje, SL

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 31 de juliol de 2019

Atès el recurs especial en matèria de contractació que ha interposat l'empresa Bonfill Ingeniería, Arquitectura y Paisaje, SL contra la Resolució del gerent de l'Institut Balear d'Infraestructures i Serveis Educatius, de 19 de juny de 2019, per la qual s'adjudica el contracte d'obres de millora de l'accessibilitat del CEIP Es Molinar, TM Palma, i en el qual el recurrent, sol·licita, entre d'altres, com a mesura provisional la suspensió de l'adjudicació del contracte, la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, en sessió de 31 de juliol de 2019, ha adoptat el següent Acord:

Fets

1. El 16 d'abril de 2019, el gerent de l'Institut Balear d'Infraestructures i Serveis Educatius (en endavant IBISEC), va aprovar l'expedient de contractació, el plec de clàusules administratives particulars i el plec de prescripcions tècniques, i va acordar l'obertura del procediment d'adjudicació del contracte d'obres de millora de l'accessibilitat del CEIP Es Molinar, TM Palma, per procediment obert. L'anunci de licitació es va publicar en el perfil del contractant aquest mateix dia.
2. El 3 de maig de 2019, d'acord amb la proposta de classificació de les ofertes de la Mesa de contractació, el gerent de l'IBISEC va dictar Resolució considerant que l'oferta més avantatjosa era la que havia presentat l'empresa Bonfill Ingeniería, Arquitectura y Paisaje, SL. (en endavant Bonfill), requerint a l'empresa la documentació prèvia a l'adjudicació prevista en les clàusules 18, 19 i 20 del plec de clàusules administratives particulars (en endavant, PCAP).

3. El 24 de maig de 2019, després de comprovar que amb la documentació presentada, l'empresa Bonfill no acreditava la solvència tècnica o professional suficient exigida en el plec per dur a terme el contracte, el gerent de l'IBISEC va dictar la Resolució, en virtut de la qual va considerar que l'oferta més avantatjosa era la de l'empresa Zima Desarrollos Integrales, SL (en endavant, Zima) — que havia resultat la segona en la classificació de les ofertes presentades—, requerint-li la documentació prèvia a l'adjudicació corresponent. Aquesta Resolució es va notificar a la recurrent el 27 de maig.
4. El 19 de juny de 2019, el gerent de l'IBISEC va dictar la Resolució per la qual s'adjudica el contracte d'obres de millora de l'accessibilitat del CEIP Es Molinar, TM Palma a favor de Zima. Aquesta Resolució es va notificar als licitadors i es va publicar en la Plataforma de contractació del sector públic aquest mateix dia.
5. El 27 de juny de 2019, el representant de l'IBISEC i el representant de l'empresa Zima, varen signar el contracte de les obres de referència.
6. L'11 de juliol de 2019, el representant de l'empresa Bonfill Ingeniería, Arquitectura y Paisaje, SL (en endavant, Bonfill), va interposar davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, un recurs especial en matèria de contractació contra la Resolució del gerent de l'IBISEC per la qual s'adjudica el contracte.

El recurrent fonamenta el recurs en què, a parer seu, la seva empresa no va resultar adjudicatària perquè la Mesa de contractació va apreciar, de manera arbitrària i sense motivació, que no acreditava solvència tècnica suficient per executar el contracte. En canvi, en la seva opinió, Bonfill sí acreditava solvència a bastament d'acord amb allò exigint en el PCAP.

Amb aquests arguments, la recurrent sol·licita que es declari nul·la la Resolució d'adjudicació objecte de recurs i que es retrotreguin les actuacions al moment immediatament anterior a la redacció dels plecs o, subsidiàriament, al moment de valoració de les ofertes.

Així mateix, també sol·licita, com a mesura provisional, la suspensió del procediment d'adjudicació del contracte, d'acord amb l'article 49 de la Llei de contractes del sector públic.

5. El dia 16 de juliol de 2019 es va signar l'acta de comprovació del replanteig.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és la Resolució per la qual s'adjudica un contracte d'obres el valor estimat del qual és inferior a tres milions d'euros, tramitat per l'IBISEC, que té caràcter d'administració pública.

Contra aquest acte es pot interposar 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. 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. Pel que fa a la suspensió dels actes administratius, en el recurs especial en matèria de contractació 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, li és d'aplicació el règim jurídic previst en la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant, LPAC).

L'article 117.1 de la LPAC disposa que:

La interposició de qualsevol recurs, excepte en els casos en què una disposició estableixi el contrari, no suspèn l'execució de l'acte impugnat.

D'acord amb la regla general que estableix aquest article, la Resolució objecte d'impugnació és un acte administratiu immediatament executiu.

L'apartat 2 d'aquest mateix article disposa que:

No obstant el que disposa l'apartat anterior, l'òrgan a qui competeix resoldre el recurs, amb la ponderació prèvia, suficientment raonada, entre el perjudici que causaria a l'interès públic o a tercers la suspensió i l'ocasionat al recurrent com a conseqüència de l'eficàcia immediata de l'acte recorregut, pot suspendre, d'ofici o a sol·licitud del recurrent, l'execució de l'acte impugnat quan concorrin alguna de les circumstàncies següents:

- a) Que l'execució pugui causar perjudicis de reparació impossible o difícil.

b) Que la impugnació es fonamenti en alguna de les causes de nul·litat de ple dret que preveu l'article 47.1 d'aquesta Llei.

Així, en aquest cas no és d'aplicació el que disposa l'article 49 de la Llei 9/2017, de contractes del sector públic, pel que fa a la sol·licitud de mesures cautelars.

3. El recurrent no argumenta ni acredita quin és el perjudici que li causa l'execució de la resolució impugnada, més enllà d'indicar que l'empresa Bonfill, hauria d'haver estat l'adjudicatària del contracte.

És reiterada la doctrina del Tribunal Suprem (recollida, entre d'altres, en les sentències de 27 de març de 2014 i de 18 d'abril de 2016) en el sentit que la decisió d'adopció de mesures cautelars s'ha de prendre ponderant les circumstàncies del cas, sobre la base de la justificació que ofereixi el recurrent en el moment de sol·licitar-les, tenint en compte que la mera al·legació, sense cap prova, no permet considerar provat que l'execució de l'acte impugnat li causa perjudicis ni que aquests siguin difícils o impossibles de reparar. Per tant, la càrrega de la prova recau sobre el recurrent, que és l'interessat a obtenir la suspensió.

Atès que el recurrent es limita a sol·licitar la suspensió, però no al·lega cap de les circumstàncies de l'article 117.2 de la LPAC ni cap tipus de prova que permeti considerar que l'execució de l'acte impugnat li causa algun tipus de perjudici, es pot afirmar *a priori*, que sobre la base de la justificació del recurrent no hi hauria res a ponderar.

En canvi, valorant els perjudicis que l'estimació de sol·licitud de suspensió podria ocasionar a l'interès públic o a tercers, es podrien esmentar, entre d'altres, els següents:

Per una banda, tenint en compte l'objecte del contracte, que són les obres de millora en l'accessibilitat d'un centre d'educació infantil i primària, el CEIP Es Molinar, de Palma, resulta evident la importància d'executar-les dins els terminis prevists, per tal de perjudicar el mínim possible el funcionament normal del centre i l'inici del calendari escolar en el mes de setembre. I tal com consta a l'expedient, l'acta de comprovació del replanteig es va signar ja el dia 16 de juliol de 2019, per la qual cosa les obres ja es troben iniciades. Més que més, resultaria del tot inadequada la seva paralització.

Per altra banda, cal tenir en compte també, que d'acord amb el plec de prescripcions tècniques, l'objectiu principal de les obres és eliminar les barreres arquitectòniques encara existents en el centre. Concretament, es preveu la construcció de rampes, la instal·lació d'un ascensor i d'un bany adaptat per discapacitats en la planta baixa. En aquest sentit, és indiscutible la obligació que té l'administració de donar compliment efectiu a la normativa estatal i autonòmica en matèria de supressió de barreres arquitectòniques, que partint del principi constitucional d'igualtat de l'article 14 de la Constitució Espanyola, comporta assegurar a tots els ciutadans l'accessibilitat en la utilització dels espais públics, els edificis i locals de pública concurrència.

Per tot això, atès que la regla general de l'article 117.1 de la LPAC és que la interposició de qualsevol recurs no suspèn l'execució dels actes impugnats i, atès que no concorre cap de les circumstàncies previstes en l'apartat 2 d'aquest article per exceptuar la regla general, cal concloure que la Resolució del gerent de l'IBISEC per la qual s'adjudica el contracte d'obres de millora de l'accessibilitat del CEIP Es Molinar, TM Palma, és un acte administratiu immediatament executiu.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Desestimar la sol·licitud de suspensió de l'execució de la Resolució del gerent d'IBISEC per la qual s'adjudica el contracte d'obres de millora de l'accessibilitat del CEIP Es Molinar, TM Palma, a l'empresa Bonfill Ingenieria, Arquitectura y Paisaje, SL, atès que no s'acredita que se'n derivi cap perjudici pel recurrent.
2. Notificar aquest Acord a les persones interessades i a la Conselleria d'Educació, Universitat i Investigació.

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.



GOIB



La secretària de la Junta Consultiva
de Contractació Administrativa

María Matilde Martínez Montero