



Exp. Junta Consultiva: RES 4/2023

Resolució del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: contracte d'execució de les obres de construcció de dos edificis de 22 habitatges de protecció pública en el solar del carrer de Juli Ramis, núm. 5 i 22, a Marratxí

Òrgan de contractació: Institut Balear de l'Habitatge (IBAVI)

Recurrent: UTE ZIMA DESARROLLOS INTEGRALES, S.L.-CONSTRUCCIONES LA VID, S.A.

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

Atès el recurs especial en matèria de contractació interposat per UTE ZIMA DESARROLLOS INTEGRALES, S.L.-CONSTRUCCIONES LA VID, S.A., contra la Resolució de la directora gerent de l'IBAVI, de 22 de novembre de 2022, per la qual s'imposen penalitats per incompliment dels terminis parcials de l'obra de 12 habitatges de protecció oficial al carrer de Juli Ramis 5 a Marratxí, la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, en sessió de 28 de març de 2023, ha adoptat l'Acord següent:

Fets

1. L'11 de gener de 2022, es va formalitzar el contracte d'execució de les obres de construcció de dos edificis de 22 habitatges de protecció pública en el solar del carrer de Juli Ramis, núm. 5 i 22, a Marratxí, entre l'IBAVI i la UTE ZIMA DESARROLLOS INTEGRALES, S.L. Y CONSTRUCCIONES LA VID S.A., per un import de 3.392.133,36 € (IVA inclòs) i un termini d'execució de 15 mesos.
2. El 4 d'octubre de 2022, la directora gerent de l'IBAVI va dictar la resolució per la qual s'iniciava el procediment d'imposició de les penalitats previstes en l'apartat S.1.a) del quadre de característiques del contracte del PCAP, per incompliment dels terminis parcials d'execució de les obres, i en la qual es concedia un termini d'audiència de 7 dies a la contractista per fer les al·legacions que consideràs addients.
3. El 22 de novembre de 2022, un cop finalitzat el termini d'audiència sense que la contractista presentàs cap tipus al·legació, l'òrgan de contractació va dictar la

resolució per la qual se li imposaven penalitats, per incompliment dels terminis parcials del contracte, per import de 13.472,27 € (IVA exclòs).

En el peu de recurs de la Resolució, s'informava a la contractista del següent:

*«Contra aquesta Resolució, que exhaureix la via administrativa, es pot interposar el recurs especial en matèria de contractació a què es refereix 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 **davant l'òrgan de contractació de l'IBAVI o davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, en el termini d'un mes** comptador des de l'endemà de la notificació o de la publicació en el perfil del contractant.*
(...)»

La Resolució es va notificar a la contractista el 23 de novembre de 2022.

4. El 29 de desembre de 2022, la UTE ZIMA DESARROLLOS INTEGRALES, S.L.-CONSTRUCCIONES LA VID, S.A. va tenir entrada en el registre electrònic general de l'Administració de la CAIB, dirigit a l'IBAVI, un Recurs especial en matèria de contractació contra la Resolució de la directora gerent de l'IBAVI, de 22 de novembre de 2022, per la qual s'imposen les penalitats esmentades.

5. El 17 de gener de 2023, l'IBAVI va trametre el recurs especial interposat a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa (JCCA), juntament amb l'expedient administratiu i l'informe jurídic preceptiu en relació amb el recurs.

En aquest informe, emès per la directora jurídica de l'òrgan de contractació, s'informa de la necessitat d'inadmetre el recurs, per haver-se presentat extemporàniament; i, en cas d'admetre'l, de la necessitat de desestimar-lo.

6. La JCCA ha tramitat l'expedient administratiu relatiu al recurs especial, d'acord amb 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 la resta de normes aplicables.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és una Resolució per la qual s'imposen penalitats per compliment defectuós d'un contracte d'obres no subjecte a regulació harmonitzada, tramitat per l'IBAVI, el qual té caràcter d'administració pública.

Es tracta d'un acte susceptible de 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 el 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 especial interposat es fonamenta en el fet que l'incompliment dels terminis parcials no són imputables al contractista, sinó a les circumstàncies següents:

«La primera de estas causas no imputables, que constituye, uno de los retrasos principales en la ejecución, y que no es imputable a esta contratista, ya que deriva directamente de la voluntad de la propiedad a través de sus técnicos y/o Dirección Facultativa, se trata de la aprobación de precios contradictorios para la ejecución de trabajos no previstos inicialmente, esto ha supuesto más de 1 mes de retraso, a pesar de que ya se ha concedido la ampliación de plazo de ejecución de 1 mes por este motivo, consideramos que es insuficiente (...)

Otra de estas causas no imputables que motivan los retrasos en la ejecución es la gran escasez de mano de obra en la isla.

Además, hay una causa que viene ligada al contexto, por todos conocido, de la escasez de materiales y de la huelga de transportes que hemos venido sufriendo durante el año 2022 (...)

Finalmente, (...) en los planes de trabajo se planteaba la posibilidad de trabajar en los fines de semana para poder adelantar tajos y así cumplir con el plazo de ejecución. No obstante, en muchas ocasiones esto no ha sido posible ante las incipientes quejas de los vecinos colindantes, decidiéndose no trabajar en esos días y arrastrando los retrasos derivados de ello»

Per tot això, el recurrent sol·licita, d'una banda, l'arxiu de les actuacions dutes a terme per a l'imposició de les penalitats, atès que els retards en l'execució no s'han produït per causa imputable al contractista; i, per altra banda, una nova ampliació del termini de 2 mesos que inclogui un pla d'obres ajustat a la realitat.

3. La UTE ZIMA DESARROLLOS INTEGRALES, S.L.-CONSTRUCCIONES LA VID, S.A., es troba legitimada, però el recurs no s'ha interposat dins el termini adequat.

D'acord amb l'article 66 de la Llei 3/2003, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, disposa que:

2. El recurs es pot interposar davant l'òrgan de contractació o directament davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa. Si el recurs s'interposa davant l'òrgan de contractació, aquest l'ha de trametre a la Junta en el termini de deu dies, amb un informe jurídic i amb una còpia completa i ordenada de l'expedient de contractació. Si s'interposa davant la Junta, aquesta ha de requerir la remissió de l'expedient i l'informe corresponent a l'òrgan de contractació.

El peu de recurs de l'acte administratiu que es va notificar a la recurrent era clar respecte al termini i al lloc de presentació del recurs especial en matèria de contractació, ja que constava expressament que s'havia de presentar davant l'òrgan de contractació (en aquest cas, l'IBAVI) o davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears (JCCA), en el termini d'un mes des de l'endemà de la notificació.

Les regles aplicables al càlcul dels terminis en el procediment administratiu es troben regulades a l'article 30 LPACAP, segons el qual:

Quan els terminis es fixen en mesos, aquests es computen a partir de l'endemà d'aquell en què tingui lloc la notificació [...]. El termini conclou el mateix dia en què es va produir la notificació [...] Si el mes de venciment no hi ha un dia equivalent a aquell en què comença el càlcul, s'entén que el termini expira l'últim dia del mes; i en el cas que l'últim dia del termini sigui inhàbil, s'entén prorrogat al primer dia hàbil següent.

El recurs especial en matèria de contractació té un règim especial, motiu pel qual, per a la recepció i remissió de sol·licituds en el registre electrònic s'ha d'entendre aplicable l'art. 37.4 Reial decret 203/2021, de 30 de març, pel qual es va aprovar el Reglament d'actuació i funcionament del sector públic per mitjans electrònics, que estableix el següent:

De acuerdo con el artículo 16.8 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, no se tendrán por presentados en el registro aquellos documentos e información cuyo régimen especial establezca otra forma de presentación. En estos supuestos, el órgano administrativo competente para la tramitación del procedimiento comunicará esta circunstancia al interesado e informará de los requisitos exigidos por la legislación específica aplicable.

Així, atès que la Resolució es va notificar, el dia 23 de novembre de 2022, el termini de presentació del recurs especial davant l'IBAVI o la JCCA finalitzava el dia 23 de desembre de 2022; a l'expedient hi consta que la recurrent va presentar l'escrit del recurs en el Registre electrònic general de l'Administració de l'Estat (REC) el 22 de desembre de 2022, ara bé, aquest no va tenir entrada en el Registre competent per a la seva tramitació fins el dia 29 de desembre, és a dir, sis dies després de la data màxima per presentar-lo en algun dels dos

llocs previst específicament a l'efecte. Per aquest motiu, el recurs s'ha de considerar extemporani.

La directora jurídica de l'IBAVI, en l'informe jurídic emès en relació amb el recurs, també ha informat que el recurs presentat és extemporani.

Consegüentment, d'acord amb l'article 116 LPACAP, el recurs s'ha d'inadmetre, sense necessitat de fer cap pronunciament sobre les pretensions de la recurrent.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Inadmetre el recurs de la UTE ZIMA DESARROLLOS INTEGRALES, S.L.-CONSTRUCCIONES LA VID, S.A. contra la Resolució de la directora gerent de l'IBAVI, de 22 de novembre de 2022, per la qual s'imposen penalitats per incompliment dels terminis parcials de l'obra de 12 habitatges de protecció oficial al carrer de Juli Ramis 5 a Marratxí, perquè va ser interposat extemporàniament.

2. Notificar aquest Acord a la UTE interessada i a l'IBAVI.

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.

La secretària de la Junta Consultiva
de Contractació Administrativa

María Matilde Martínez Montero