



Exp. Junta Consultiva: RES 6/2016

Resolució de la sol·licitud de suspensió

Exp. d'origen: contracte de subministrament i instal·lació de dues unitats de radiologia digital convencional amb suport al sòtil per a l'Hospital de Manacor
NCASU 2015/20995

HMAN CA 06/15

Servei de Salut de les Illes Balears - Hospital de Manacor

Recurrent: Agfa Healthcare Spain, SAU

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 19 de gener de 2017 pel qual es denega la suspensió de l'execució de la Resolució de la directora gerent de l'Hospital de Manacor per la qual s'imposa una penalitat al contractista per incompliment del termini d'execució del contracte de subministrament i instal·lació de dues unitats de radiologia digital convencional amb suport al sòtil per a l'Hospital de Manacor

Fets

1. El 14 de març de 2016, la directora gerent de l'Hospital de Manacor i el representant de l'empresa Agfa Healthcare Spain, SAU, varen signar el contracte de subministrament i instal·lació de dues unitats de radiologia digital convencional amb suport al sòtil per a l'Hospital de Manacor.
2. El 24 de novembre de 2016, la directora gerent de l'Hospital de Manacor va dictar la Resolució per la qual s'imposa al contractista una penalitat d'un import de 44.165,00 euros en concepte d'incompliment contractual a causa de la demora en el lliurament i posada en funcionament dels equips objecte del subministrament. Aquesta Resolució es va notificar a l'empresa, per correu electrònic, el 24 de novembre.
3. El 22 de desembre de 2016, el representant de l'empresa Agfa Healthcare Spain, SAU, va presentar davant la Junta Consultiva de Contractació Administrativa un recurs especial en matèria de contractació contra aquesta Resolució i va sol·licitar, com a mesura provisional, la suspensió de l'execució de la Resolució, atesos els danys i els perjudicis que li causa.

El recurrent fonamenta el recurs en el fet que, a parer seu, l'incompliment del contracte que ha motivat la imposició de la penalitat no és imputable a l'empresa.



Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és la Resolució per la qual s'imposa una penalitat al contractista per incompliment del termini d'execució d'un contracte de subministrament, 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 40 del Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre (en endavant, TRLCSP), s'hi pot interposar 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 i, per tant, per pronunciar-se sobre la sol·licitud de suspensió correspon a la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de les Illes Balears, 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. L'article 117.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, 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.

3. El recurrent manifesta que l'execució de la Resolució impugnada li suposa un perjudici greu, però no argumenta ni acredita quin és aquest possible perjudici.

Cal assenyalar que la Resolució objecte del recurs, la suspensió de la qual demana el recurrent, és un acte de contingut merament econòmic, i aquests actes no causen perjudicis que siguin difícils o impossibles de reparar. Així ho ha manifestat el Tribunal Suprem, entre d'altres, en la Sentència de 16 de maig de 2000, en la qual manifesta que:

como ya tiene reiterado esta Sala, el contenido económico del acto administrativo, cuando éste no ostenta un carácter desorbitado, no puede reputarse perjuicio de difícil o imposible reparación, base necesaria e imprescindible para acordar la suspensión, porque la Administración es por su propia naturaleza y normal funcionamiento una entidad responsable y solvente en grado máximo, y por tanto, ante la posible existencia de perjuicios derivados de la ejecución inmediata del acto administrativo que posteriormente fuere anulado en vía jurisdiccional, no puede ofrecer ni ofrece dificultades la adecuada y fácil reparación de los mismos.

El Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears s'ha manifestat en el mateix sentit en les sentències de 10 de gener i de 5 de juny de 2012, entre d'altres.

A més, el Tribunal Suprem, en la Sentència de 31 d'octubre de 1995, va manifestar el següent:

Ciertamente, constituye doctrina reiteradamente mantenida por esta Sala, que si bien el contenido económico del acto administrativo, no debe reputarse perjuicio de difícil reparación -base necesaria para acordar la suspensión- dada la solvencia y responsabilidad de la Administración, para la reparación del daño, si así fuese procedente, ello, desde luego, ha de referirse a contenidos económicos racionalmente moderados en relación con las circunstancias de cada caso, más si [mas sí] debe reputarse procedente la suspensión del acto impugnado si tales daños y perjuicios resultantes de la ejecución del acto impugnado son de muy considerable entidad, de modo que dificulte su posible resarcimiento y suponga un sacrificio económico de relevante y significativa magnitud para el obligado a su ejecución, en directa relación con el grado demandado por el interés público para su ejecución.



Per tant, atès que no s'acredita cap perjudici per al recurrent i que l'import de la penalitat en cap cas no es podria considerar desorbitat en relació amb el preu del contracte —441.650,00 euros, amb l'IVA inclòs—, i d'acord amb l'interès públic, no hi ha cap causa que fonamenti la suspensió de la Resolució per la qual s'imposa una penalitat al contractista per incompliment del termini d'execució del contracte de subministrament i instal·lació de dues unitats de radiologia digital convencional amb suport al sòtil per a l'Hospital de Manacor.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Denegar la suspensió de l'execució de la Resolució de la directora gerent de l'Hospital de Manacor per la qual s'imposa una penalitat al contractista per incompliment del termini d'execució del contracte de subministrament i instal·lació de dues unitats de radiologia digital convencional amb suport al sòtil per a l'Hospital de Manacor, atès que no s'acredita que se'n derivi cap perjudici de reparació impossible o difícil per al recurrent.
2. Notificar aquest Acord a Agfa Healthcare Spain, SAU, i al Servei de Salut de les Illes Balears.

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.