

Barcelona, 3 d'abril de 2019

Resolució: 92/2019 (recurs N-2019-049)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per la senyora, A.A.B. en nom i representació de l'ASSOCIACIÓ CATALANA D'EMPRESES DE SEGURETAT (en endavant, ACAES) contra l'acord de la junta de govern local de l'Ajuntament de Girona, de 14 de desembre de 2018, relatiu a l'adjudicació del lot 1 de la licitació del contracte mixt del servei de manteniment, la recepció d'avisos i l'assistència en les alarmes d'intrusió dels edificis municipals, així com del subministrament dels recanvis necessaris pel seu manteniment licitat per l'Ajuntament de Girona (expedient número 2018031405) a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. En data 17 d'agost de 2018, l'anunci de licitació de referència es va publicar en el perfil de contractant de l'Ajuntament de Girona, allotjat en la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya, a través del qual es van posar a disposició dels interessats els plecs de clàusules administratives particulars (PCAP) i de prescripcions tècniques (PPT), entre altres documents contractuals.

En data de 21 d'agost de 2018, l'anunci de licitació de referència es va publicar en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) S159.

Es va fixar el valor estimat de contracte en 247.280,00 euros, 181.280,00 euros (IVA exclòs), corresponents al lot 1 relatiu al servei de manteniment de la instal·lació d'alarma d'intrusió i central receptora i subministrament de recanvis i 66.000 euros (IVA exclòs), corresponents al lot 2 relatiu al servei de custòdia de claus i primera intervenció.

A la licitació va concórrer, entre d'altres, l'empresa VISIÓ I DETECCIÓ DEL GIRONÈS, S.L. (en endavant, VIDETEC) per al lot 1 i cap empresa per al lot 2.

SEGON. Una vegada desenvolupats els tràmits de la licitació i avaluades les proposicions de les licitadores, la junta de govern local de l'Ajuntament de Girona, en data de 14 de desembre de 2018, va acordar adjudicar el lot 1 del contracte de referència a favor de VIDETEC, declarant desert el lot 2 atès que no es va presentar cap empresa.

D'acord amb la informació que consta en l'expedient de contractació, en data de 17 de desembre de 2018 es va enviar la notificació de l'acord de la junta de govern local de l'Ajuntament de Girona, relatiu a l'adjudicació del lot 1 del contracte de referència a les empreses licitadores.

En data de 18 de desembre de 2018, l'esmentada notificació es va posar a disposició de l'adjudicatària i en la mateixa data, VIDETEC va accedir a la notificació i la va acceptar.

També, en aquesta data, consta publicada l'adjudicació de referència en el perfil del contractant de l'Ajuntament de Girona.

TERCER. En data 14 de gener de 2019, es va formalitzar el contracte relatiu al lot 1 del procediment de licitació de referència amb l'empresa adjudicatària publicant-se al perfil del contractant de l'Ajuntament de Girona el 31 de gener de 2019.

QUART. En data de 14 de gener de 2019, l'ACAES, va presentar escrit, mitjançant la seu electrònica de l'Ajuntament de Girona, contra l'acord d'adjudicació de referència, fonamentat, en síntesi, en que la normativa aplicable a la seguretat privada (Llei 5/2014, de 4 d'abril, de seguretat privada) determina que per poder dur a terme aquests tipus d'activitat les empreses han d'estar homologades i que l'empresa adjudicatària, VIDETEC, no consta degudament homologada atès que no es trobava inscrita en el Registre d'Empreses de Seguretat del Departament d'Interior de la Generalitat, motiu pel qual, al parer de la recurrent, no aconsegueix amb els requisits legals i necessaris per poder dur a terme l'objecte del lot 1 del contracte de referència, i sol·licita que s'anul·li l'adjudicació de la licitació referenciada.

CINQUÈ. En data 1 de febrer de 2019, l'Ajuntament de Girona va comunicar al Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (en endavant Tribunal), el recurs especial en matèria de contractació interposat per l'entitat ACAES contra l'acord d'adjudicació de referència, adjuntant l'expedient de contractació de conformitat amb l'article 56.2 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, 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 (en endavant, LCSP), l'article 22 del Decret 221/2013, de 3 de setembre, pel qual es regula el Tribunal i s'aprova la seva organització i el seu funcionament (des d'ara, Decret 221/2013), i preceptes concordants del Reial Decret 814/2015, d'11 de setembre, pel qual s'aprova el Reglament dels procediments especials de revisió de decisions en matèria contractual (en endavant, RD 814/2015).

La tramesa de la documentació es va completar en data 4 de febrer de 2019 amb l'enviament del corresponent informe de l'òrgan de contractació.

SISÈ. La Secretaria Tècnica del Tribunal, en data d'11 de febrer de 2019, va requerir d'esmena a l'entitat recurrent, ACAES, atès que en la documentació aportada per la mateixa no constaven ni els estatuts de l'entitat recurrent, ni l'acord de l'òrgan de govern del qual es desprengués la conformitat de l'entitat per interposar el recurs presentat, atorgant-li per aquesta finalitat el preceptiu termini d'esmena de 3 dies hàbils en virtut del que disposen els articles 51.2 de la LCSP, 22.1 6è del RD 814/2015, i 17.2 del Decret 221/2013.

En data 14 de febrer de 2019, l'entitat ACAES, va trametre al Tribunal la documentació requerida per la Secretaria Tècnica del Tribunal.

En la mateixa data, la Secretaria Tècnica del Tribunal, en detectar novament incidències en la documentació tramesa per la recurrent va comunicar-li, que en la documentació aportada la persona que constava com a secretari d'ACAES no coincidia amb la persona que acredita com a secretari d'ACAES el certificat de càrrecs emès per la cap de secció de registres laborals del Departament de Treball i Afers Socials i Famílies, segons

certificat de càrrecs de 6 de novembre de 2018, atès que el càrrec de secretari d'ACAES recau en el senyor J.M.M.

La recurrent, mitjançant correu electrònic de 15 de febrer de 2019, explica que per error es va acompanyar un document antic, annexant certificat telemàtic emès pel Departament de Treball en el qual consten els càrrecs actualitzats.

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. Aquest Tribunal resulta competent per pronunciar-se sobre el recurs especial en matèria de contractació presentat, d'acord amb l'article 46 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.

SEGON. El contracte mixt de serveis i subministrament de referència és susceptible del recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb l'article 44.1 a) de la LCSP, atès el seu valor estimat.

TERCER. El recurs s'ha interposat contra l'acord d'adjudicació del lot 1 del contracte de referència, essent l'acord d'adjudicació un acte expressament previst per l'article 44.2.c) de la LCSP com a susceptible de recurs especial en matèria de contractació.

QUART. Pel que fa a la manca de qualificació formal del recurs per part de l'entitat ACAES, el fet que la part recurrent no hagi qualificat l'escrit com a recurs no obsta a la seva tramitació com a recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb el que disposa l'article 115.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant, LPAC), que 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”*. Així doncs, es tracta d'un recurs que es dirigeix contra l'adjudicació d'un contracte mixt de servei i subministrament, englobat dins de l'àmbit material del recurs especial en matèria de contractació.

Així mateix, cal destacar que l'article 115.2 de la LPAC constitueix una norma general procedimental de finalitat garantista, que resulta d'aplicació al procediment específic del recurs especial en matèria de contractació pública en la mesura que el complementa i no s'oposa o contradiu cap de les previsions especials d'aquest, de conformitat amb l'article 56.1 de LCSP (per totes, les resolucions 239/2018, 164/2017, 10/2017, 21/2016, 91/2014 i 4/2014).

En conseqüència, d'acord amb l'anterior, cal confirmar el caràcter de recurs especial en matèria de contractació de l'escrit presentat per l'entitat ACAES.

CINQUÈ. Respecte la legitimitat d'ACAES, tot i que aquest Tribunal, en principi, aprecia que aquesta associació podria estar legitimada, atès que l'acte recorregut afecta als interessos dels seus representants, d'acord amb els articles 48 de la LCSP i 16 del Decret 221/2013, cal observar que aquesta legitimació està també vinculada a la concurrència de la resta de requisits d'admissibilitat del recurs. En especial, mereix una anàlisi més detallada el requisit de la temporalitat del recurs, qüestió d'ordre públic que ha de ser observada i comprovada per aquest Tribunal i que ha estat oposada per l'Ajuntament de Girona.

Pel que fa al termini de presentació del recurs especial impugnant l'adjudicació, cal partir del que disposa l'article 50.1 de la LCSP, segons el qual:

“1. El procedimiento de recurso se iniciará mediante escrito que deberá presentarse en el plazo de quince días hábiles. Dicho plazo se computará:

d) Cuando se interponga contra la adjudicación del contrato el cómputo se iniciará a partir del día siguiente a aquel en que se haya notificado esta de conformidad con lo dispuesto en la disposición adicional decimoquinta a los candidatos o licitadores que hubieran sido admitidos en el procedimiento.”

Per altra banda, la disposició addicional quinzena de la LCSP, sobre “*Normas relativas a los medios de comunicación utilizables en los procedimientos regulados en esta Ley*”, detalla en els seus dos primers apartats el següent:

“1. Las notificaciones a las que se refiere la presente Ley se podrán realizar mediante dirección electrónica habilitada o mediante comparecencia electrónica.

Los plazos a contar desde la notificación se computarán desde la fecha de envío de la misma o del aviso de notificación, si fuera mediante comparecencia electrónica, siempre que el acto objeto de notificación se haya publicado el mismo día en el Perfil de contratante del órgano de contratación. En caso contrario los plazos se computarán desde la recepción de la notificación por el interesado.

No obstante, lo anterior, el requisito de publicidad en el perfil de contratante no resultará aplicable a las notificaciones practicadas con motivo del procedimiento de recurso especial por los órganos competentes para su resolución computando los plazos desde la fecha de envío de la misma o del aviso de notificación, si fuera mediante comparecencia electrónica.

2. La tramitación de los procedimientos de adjudicación de contratos regulados en la presente Ley conllevará la práctica de las notificaciones y comunicaciones derivadas de los mismos por medios exclusivamente electrónicos.

No obstante, lo dispuesto en el párrafo anterior, podrá utilizarse la comunicación oral para comunicaciones distintas de las relativas a los elementos esenciales de un procedimiento de contratación, siempre que el contenido de la comunicación oral esté suficientemente documentado. A este respecto, los elementos esenciales de un procedimiento de contratación incluyen: los pliegos de la contratación, las solicitudes de participación y las ofertas. En particular, las comunicaciones orales con los licitadores que puedan incidir sustancialmente en el contenido y la evaluación de las ofertas estarán documentadas de modo suficiente y a través de los medios adecuados, tales como los archivos o resúmenes escritos o sonoros de los principales elementos de la comunicación”.

Tenint en compte que aquesta associació recurrent no és licitadora en el procediment referenciat, l'única data que es pot prendre en consideració d'acord amb el que disposa l'article 50.1 de la LCSP, és la de la publicació de l'adjudicació al perfil del contractant el 18 de desembre de 2018.

Per aquest motiu, el dia 11 de gener de 2019 és el dies ad quem per a la presentació del present recurs especial davant aquest Tribunal i, per tant, de la documentació enviada per la junta de govern de l'Ajuntament de Girona, s'evidencia que la presentació del recurs especial en matèria de contractació per part de l'entitat ACAES, en data de 14 de gener de 2019, és extemporània.

Per aquests motius, i de conformitat amb l'article 55. d) de la LCSP, aquest recurs no pot ser admès per raó de l'extemporaneïtat, sense resultar procedent entrar a examinar la resta de requisits d'admissibilitat del recurs ni el fons de l'assumpte.

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

ACORDA

1.- Inadmetre, per extemporani, el recurs especial en matèria de contractació interposat per la senyora A.A.B. en nom i representació de l'ASSOCIACIÓ CATALANA D'EMPRESSES DE SEGURETAT (ACAES) contra l'acord de la junta de govern local de l'Ajuntament de Girona, de 14 de desembre de 2018, relatiu a l'adjudicació del lot 1 de la licitació del contracte mixt del servei de manteniment, la recepció d'avisos i l'assistència en les alarmes d'intrusió dels edificis municipals, així com del subministrament dels recanvis necessaris pel seu manteniment licitat per l'Ajuntament de Girona (expedient número 2018031405).

2.- Declarar que no s'aprecia la concurrència de mala fe o temeritat en la interposició 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 assistents a la sessió de 3 d'abril de 2019

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez
Secretària

Neus Colet i Aream
Presidenta