

Barcelona, 9 de juny de 2022

Resolució núm.: 132/2022 (recurs N-2022-0173)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per A.P.P., en nom i representació de l'empresa FUTUR I COMPROMÍS AMB L'EDUCACIÓ, SL, contra l'anunci de licitació i els plecs que han de regir la licitació del contracte de prestació del servei de les escoles bressol municipals Camí del Bosc, Can Casamada i Mitja Costa de Montcada i Reixac, que tramita l'AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC (expedient O2022000009), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. En data 8 d'abril de 2022 es va publicar l'anunci de licitació en el perfil de contractant de l'AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC (d'ara endavant, Ajuntament o òrgan de contractació) allotjat a la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya, a través del qual es van posar a disposició dels interessats el plec de clàusules administratives particulars (PCAP) i el plec de prescripcions tècniques particulars (PPT), entre altra documentació contractual.

La licitació també es va publicar en la mateixa data al Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) S70.

SEGON. En data 2 de maig de 2022, l'empresa FUTUR I COMPROMÍS AMB L'EDUCACIÓ, SL (en endavant, FUTUR I COMPROMÍS) va presentar electrònicament al registre assignat al Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (des d'ara, el Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra l'anunci de licitació i els plecs que han de regir la licitació.

En síntesi, el recurs es fonamenta en els motius següents:

- 1) Contradicció de les previsions del PCAP sobre l'abast i la ponderació del criteri avaluable de forma automàtica relatiu a la "Millora de retribucions de personal" que, en atenció a l'aclariment donat per l'òrgan de contractació, desvirtua la ponderació global assignada

als criteris d'adjudicació fins al punt que els dependents d'un judici de valor no tenen la ponderació nominal assignada fins a 49 punts, sinó que passa a ser superior a la dels criteris avaluable automàticament, amb vulneració de l'article 146.2 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 (LCSP).

La contradicció que dona lloc a aquesta indefinició de l'abast del criteri i la vulneració indicada sorgeix pel fet que a la clàusula 13 del PCAP el criteri de la millora de les retribucions del personal ve establert fins a 10 punts a raó que *"s'assignaran 2 punts per l'increment d'un punt percentual sobre la retribució bruta anual de tota la plantilla, fins a 10 punts"*, mentre que a l'annex 3 del PCAP, confirmat per via d'aclariment, resulta que per aquest criteri les empreses, o bé no ofereixen cap augment, o bé només un augment de l'1% anual, per la qual cosa el criteri no arribaria a atorgar de 0 a 10 punts, sinó 0 punts o 2 punts.

- 2) Vulneració de l'article 100.2 de la LCSP perquè el pressupost base de licitació no s'adequa als preus del mercat com a conseqüència de la insuficiència dels costos que ha computat, els quals no arriben a cobrir els salaris reals (costos de subrogació, superiors al del conveni col·lectiu pres en consideració per l'òrgan de contractació) i altres costos associats a les millores previstes en els plecs com a criteris d'adjudicació.

Per tots aquests motius, la part recurrent sol·licita, prèvia la suspensió del procediment de contractació, l'anul·lació dels actes impugnats.

TERCER. Rebut efectivament el recurs el 3 de maig de 2022, en aquesta data la Secretaria Tècnica del Tribunal va comunicar-lo a l'Ajuntament i va sol·licitar-li la remissió de l'expedient de contractació i l'informe corresponent, d'acord amb la normativa d'aplicació.

QUART. La documentació va tenir entrada al Tribunal el 5 de maig de 2022.

En l'expedient de contractació hi consta el decret d'alcaldia, de 4 de maig de 2022 i sotmès a la ratificació del ple municipal, en virtut del qual es va aprovar el desistiment del procediment de contractació de referència i el requeriment d'esmena dels plecs a fi d'iniciar un nou procediment de licitació, com a conseqüència de la necessitat detectada, arran el recurs

presentat per FUTUR I COMPROMÍS i les nombroses consultes formulades durant el termini de presentació de les proposicions, de procedir a recalcular i actualitzar el pressupost base de licitació i incorporar la resta d'esmenes que siguin necessàries per ajustar l'expedient a la normativa, d'acord amb l'informe tècnic emès al respecte.

Aquesta resolució consta publicada en el perfil de contractant en data 4 de maig de 2022, havent passat l'espai virtual de la licitació a l'estat de "desistiment".

CINQUÈ. En data 30 de maig de 2022, i com a resposta al requeriment formulat per la Secretaria Tècnica el 5 de maig, l'Ajuntament va trametre l'acord del ple municipal, adoptat en la sessió de 26 de maig, de ratificació de l'esmentat decret d'alcaldia de desistiment del procediment de contractació, com a òrgan de contractació ex disposició addicional segona de la LCSP.

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. El contracte sotmès a examen ha estat licitat per un poder adjudicador, ve qualificat en els plecs com a contracte de serveis i té un valor estimat de 5.744.874,75 euros i una durada de tres anys, prorrogable dos anys més per períodes anuals.

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 l'anunci de licitació i els plecs que han de regir la licitació, que són actes objecte del recurs especial en matèria de contractació segons l'article 44.2 a) de la LCSP.

QUART. Una vegada determinada la competència d'aquest Tribunal per raó del contracte i l'acte impugnat, cal posar en relleu la concurrència d'una causa obstativa per a l'anàlisi de la resta dels requisits d'admissió del recurs i el fons de l'assumpte, amb motiu del desistiment del procediment de contractació acordat per l'òrgan de contractació.

En efecte, amb el contingut de la resolució d'alcaldia ratificada per l'Ajuntament ple, en ordre al desistiment del procediment de contractació a fi d'esmenar els plecs, ajustar l'expedient de contractació a la normativa i procedir a una nova licitació del contracte, el Tribunal constata que l'òrgan de contractació ha posat fi al procediment de contractació objecte del recurs especial i això, en seu dels recursos dirigits contra la documentació contractual de la licitació, com ara els actes impugnats per FUTUR I COMPROMÍS que ara es deixen sense efectes, comporta la desaparició de l'objecte del recurs per decisions posteriors que l'han privat d'eficàcia, com en aquest cas, fins al punt de determinar la desaparició de la controvèrsia plantejada (entre moltes altres, les resolucions 113/2022, 105/2022, 89/2022, 32/2022, 277/2021, 68/2021, 40/2021, 29/2021, 85/2020, 27/2020 i 17/2020).

En conseqüència, d'acord amb la doctrina citada i sense que aquest Tribunal prejudgi la validesa de la decisió per la qual s'ha desistit del procediment de contractació, concorre una causa d'inadmissió del recurs per pèrdua sobrevinguda del seu objecte, havent de finalitzar el procediment de recurs sense poder entrar a examinar la resta dels motius d'admissió ni el fons de l'assumpte, que tampoc queden prejudjats.

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

ACORDA

1.- Inadmetre, per pèrdua sobrevinguda del seu objecte, el recurs especial en matèria de contractació presentat per A.P.P., en nom i representació de l'empresa FUTUR I

COMPROMÍS AMB L'EDUCACIÓ, SL, contra l'anunci de licitació i els plecs que han de regir la licitació del contracte de prestació del servei de les escoles bressol municipals Camí del Bosc, Can Casamada i Mitja Costa de Montcada i Reixac, que tramita l'AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC (expedient O2022000009).

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 9 de juny de 2022.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez
Secretària

Carme Lucena Cayuela
Presidenta