

Barcelona, 2 de novembre de 2022

Resolució: 274/2022 (recurs N-2022-0264)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per M.B.C., en nom i representació de l'empresa AAUP ARQUITECTES, SLP, contra l'acta de la mesa de contractació d'obertura del sobre C i valoració d'ofertes, quant als lots 1, 2 i 4, de l'acord marc de serveis de redacció de documents per a tràmits de planificació territorial i planejament urbanístic amb destinació a les entitats locals de Catalunya, que tramita el CONSORCI CATALÀ PEL DESENVOLUPAMENT LOCAL (expedient 2021.06), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. En data 27 de juny de 2022, l'empresa AAUP ARQUITECTES, SLP (en endavant, AAUP ARQUITECTES) va presentar al registre electrònic del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (des d'ara, el Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra l'acta de la mesa de contractació, de 14 de juny de 2022, d'obertura del sobre C i valoració de les ofertes de la licitació de referència, en la qual s'acorda atorgar a aquesta empresa, entre d'altres, 0 punts en el criteri relatiu a la millora de les titulacions dels professionals i de l'experiència per als lots 1, 2 i 4, pel fet de no haver presentat la documentació acreditativa de les millores declarades.

L'acta d'aquesta sessió havia estat publicada el 20 de juny de 2022 en el tauler d'avisos de l'espai virtual d'aquesta licitació en el perfil de contractant del CONSORCI CATALÀ PEL DESENVOLUPAMENT LOCAL (en endavant, CCDL o òrgan de contractació), allotjat a la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya (PSCP).

En síntesi, l'empresa recurrent al·lega que en l'eina de la PSCP de presentació de les ofertes, constava de manera molt clara la documentació que s'havia d'aportar per a cadascun dels sobres, però, pel que fa a la documentació relativa a les certificacions i les titulacions objecte de valoració pels criteris automàtics 3 i 4 del PCAP, indica que no hi havia un apartat específic

per adjuntar-ho. Havent-ho posat de manifest a l'òrgan de contractació, indica que havia entès que, a l'haver fet la declaració responsable, només seria necessari aportar la documentació acreditativa en cas de ser l'empresa proposada per a l'adjudicació.

Davant això, l'empresa entén que el CCDL li hauria d'haver donat un tràmit d'esmena de la documentació de l'oferta a fi de poder presentar les acreditacions de les titulacions i les experiències que hi va declarar, la qual cosa no suposa modificar l'oferta inicial, sinó d'acreditar de forma efectiva els elements que ja consten en aquella.

Per tot això, sol·licita que li sigui concedit un termini d'esmena.

TERCER. En data 28 de juny de 2022, la Secretaria Tècnica del Tribunal va comunicar el recurs especial presentat a l'òrgan de contractació i va sol·licitar-li la remissió de l'expedient de contractació i l'informe corresponent, d'acord amb la normativa d'aplicació.

QUART. En la mateixa data, la Secretaria Tècnica del Tribunal va requerir l'empresa recurrent a fi que esmenés el recurs per acreditar la seva representació en la persona signatària.

Dins del termini atorgat per aquesta finalitat, la recurrent va acreditar la representació.

CINQUÈ. Tal com ha informat l'òrgan de contractació i resulta de l'espai virtual de la licitació en el perfil de contractant, en data 11 de juliol de 2022, el CCDL va publicar-hi l'acta de la mesa de contractació, de 8 de juliol de 2022, en la qual, arran els recursos presentats contra l'acta de 14 de juny de 2022, entre ells el d'AAUP ARQUITECTES, va anul·lar l'acord de no-puntuació de les ofertes controvertit i va acordar requerir a aquesta empresa, entre d'altres, per tal de presentar la documentació acreditativa de les titulacions i l'experiència proposades a la seva oferta.

SISÈ. En data 12 de juliol de 2022, AAUP ARQUITECTES va presentar al Tribunal un escrit en virtut del qual manifesta la seva intenció de no procedir amb el recurs presentat, ja que ha pogut esmenar el que sol·licitava en aquest, i sol·licita que se suspengui el recurs presentat en data 27 de juny de 2022.

SETÈ. En data 21 de juliol de 2022, el CCDL va completar la tramesa de l'expedient i de l'informe requerits, en el qual informa que, havent-se avingut a les pretensions de la recurrent i haver-li atorgat la mesa de contractació un termini per presentar la documentació acreditativa de les titulacions i les experiències proposades en la seva oferta, l'objecte del recurs ha decaigut en veure's satisfeta la seva pretensió.

VUITÈ. Obert el període d'al·legacions a la resta de parts interessades, d'acord amb les dades indicades per l'òrgan de contractació, cap va fer ús del tràmit.

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 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 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. D'acord amb les dades publicades per l'òrgan de contractació en el perfil de contractant, la licitació es tramita per un poder adjudicador, segons els plecs es tracta d'un acord marc de serveis i té un valor estimat de 132.399.303,30 euros, dividit en 12 lots.

Quant als lots afectats per la impugnació, el valor estimat del lot 1 és de 40.969.087,20 euros, el del lot 2 és de 15.363.407,70 euros i el del lot 4 és de 20.484.543,60 euros.

D'acord amb aquestes dades, l'acord marc impugnat és susceptible del recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb l'article 44.1 b) de la LCSP.

TERCER. Amb caràcter previ a l'anàlisi de la resta de requisits d'admissió del recurs i el fons de l'assumpte, cal analitzar amb major detall el pressupòsit referit al caràcter impugnabile de l'acte objecte del recurs; qüestió d'ordre públic que ha de ser comprovada pel Tribunal.

Tal com s'ha avançat en els antecedents de fet, el recurs es presenta contra l'acta de la mesa de contractació, de 14 de juny de 2022, en la qual es va acordar no puntuar les millores declarades per l'empresa recurrent referides a les titulacions dels professionals i l'experiència, quant als lots 1, 2 i 4 de la licitació de referència.

Per tant, s'està davant un acte de tràmit del procediment de contractació, respecte del qual cal recordar que només és objecte del recurs especial en matèria de contractació si hi concorre la característica de ser qualificat, és a dir, qualsevol de les circumstàncies que indica l'article 44.2 b) de la LCSP, tal com resulta d'un criteri constant d'aquest Tribunal en la línia mantinguda per la resta dels tribunals de recursos contractuals (entre moltes altres, les resolucions 211/2022, 150/2022, 101/2022, 253/2021, 169/2021, 168/2020, 49/2019, 102/2016, 84/2016, 54/2016, 34/2016, 46/2015 i 170/2014).

En efecte, segons aquest precepte, els actes de tràmit són objecte del recurs especial en matèria de contractació *"siempre que estos decidan directa o indirectamente sobre la adjudicación, determinen la imposibilidad de continuar el procedimiento o produzcan indefensión o perjuicio irreparable a derechos o intereses legítimos"*, afegint a continuació que *"En todo caso se considerará que concurren las circunstancias anteriores en los actos de la mesa o del órgano de contratación por los que se acuerde la admisión o inadmisión de candidatos o licitadores, o la admisión o exclusión de ofertas, incluidas las ofertas que sean excluidas por resultar anormalmente bajas como consecuencia de la aplicación del artículo 149"*.

L'acte aquí impugnat no decideix ni determina cap exclusió de l'empresa recurrent ni l'adjudicació del contracte, sinó que s'emmarca en la valoració de la seva oferta i, al respecte, tal com resulta d'una doctrina consolidada (a més de les ja citades, les resolucions 184/2022, 126/2022, 97/2022, 91/2022, 47/2022 i 12/2022), no constitueix *per se* un acte objecte del recurs especial, ni tan sols pel fet que hagi estat publicat en el perfil de contractant als efectes de la transparència del procediment, en no determinar aquells efectes legals i romandre encara en l'esfera de reflexió interna de l'entitat contractant, com a "acte instrumental", a fi de nodrir la ulterior decisió de la mesa de contractació i la proposta que, finalment, aquest òrgan ha d'elevat a l'òrgan de contractació per a la resolució definitiva del procediment, que podrà

ser seguint el criteri de la mesa de contractació, o bé podrà decidir altrament de forma motivada.

Per tots aquests motius, es conclou que l'acta de la mesa d'obertura del sobre C i de valoració d'ofertes contra la qual es dirigeix AAUP ARQUITECTES no constitueix un acte de tràmit qualificat objecte del recurs especial segons l'article 44.2 b) de la LCSP, per la qual cosa, d'acord amb l'article 55 c) de la LCSP, escau declarar la inadmissió del recurs, sense resultar procedent entrar a examinar la resta dels motius d'admissió ni el fons de l'assumpte, que no queden prejutjats.

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

ACORDA

1.- Inadmetre el recurs especial en matèria de contractació presentat per M.B.C., en nom i representació de l'empresa AAUP ARQUITECTES, SLP, contra l'acta de la mesa de contractació d'obertura del sobre C i valoració d'ofertes, quant als lots 1, 2 i 4, de l'acord marc de serveis de redacció de documents per a tràmits de planificació territorial i planejament urbanístic amb destinació a les entitats locals de Catalunya, que tramita el CONSORCI CATALÀ PEL DESENVOLUPAMENT LOCAL (expedient 2021.06), pel fet de no tractar-se d'un acte objecte del recurs especial.

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 2 de novembre de 2022.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez
Secretària

Carme Lucena Cayuela
Presidenta